

POR

EL ARZOBISPO, DEAN, Y Cabildo de la Santa Iglesia de la Ciudad de Granada: En el pleyto

CON

EL CONVENTO DE LA Cartuja, extramuros de dicha Ciudad.

SOBRE

LA PAGA DE LOS DIEZMOS, Y TERcias Reales, que pertenecen a la Santa Iglesia, y à las demàs de su Arçobispado.

A QUE HA SALIDO EL FISCAL DE su Mageſtad por los nouenos que tocan a la Real hazienda en los diezmos de aquel Arçobispado.

1 EN Eſte pleyto ſe ha hecho memorial ajuſtado por mandado del Conſejo; con que ſe omitirà proponer el hecho en quanto à las probanças, è inſtrumentos, tomando lo neceſſario para fundar el derecho de la Dignidad Arçobiſpal.

2 Pretende el Arçobiſpo, por ſi, y las demas Igleſias, y Hoſpitales, y otros intereſſados en los diezmos, que el Conſejo ſe ha de ſervir de mandar, que el Convento de la Cartuja de la Ciudad de Granada, les pague los diezmos enteramente de los frutos de todas las tierras, cortijos, viñas, olivares, y otros heredamientos, y de qualeſquier genero de ganados que poſſee, aſsi de los del tiempo de ſu fundacion, como los que deſpues adquiriere ſin excepcion alguna, no ſolo quando los labra a ſus expenſas, ſino quando los arriẽda a ſus parciarios, colonos, ò arrendatarios; y que à eſto ſean condenados, para lo qual ha pueſto demanda en propiedad, que diò motivo à eſte pleyto.

3 El ſeñor Fiſcal tiene la miſma pretenſion, por la porcion que pertenece à ſu Mageſtad, que es de tãta conſideracion, como ſe reconoce en los autos.

4 El Convento de la Cartuja pretende ſer abſuelta de la demanda, y que ſe obſerve la cõcordia del año de 1543. y que el Arçobiſpo, Dean, y Cabildo ſean cõdenados en los mil caſtellanos que ſe pactaron en la concordia, en caſo de contravencion.

5 Para la inteligencia de la pretenſion de la Santa Igleſia, ſe preſupone por hecho conſtante, que à ſu Mageſtad, por conceſsiones Apoſtolicas; y aver conquiſtado el Reyno de Granada, le pertenecen todos los diezmos, y tercias de aquel Reyno, vniverſalmente de qualquiera genero, y eſpecie de frutos, por qualeſquiera perſonas, ò Comunidades Ecleſiaſticas, ò Seculares:

cuya

cuya concession se hizo, con calidad que avia de fabricar, y dotar las Iglesias, y Hospitales de aquel Reyno, de todo lo necessario para la subsistencia, y perpetuidad dellas, y congrua sustentacion de sus Prebẽdados, Beneficiados, y Ministros.

6 Tambien es cierto, que su Magestad cumpliẽdo con esta obligacion, señalò por dote de dichas Iglesias, y Hospitales, y para la paga de Prebendados, Beneficiados, y otros Ministros, en la Ciudad de Granada, su Vega, y Villas; y en las Ciudades de Loja, y Alhama, los siete novenos de los nueve que tocavan à su Magestad, y à que se reduxerõ todos los diezmos reservãdo los dos para su Real patrimonio; y en el Valle de Lerin, Alpujarras, Ciudad de Motril, y demàs Lugares de la Costa, vna tercia parte, quedãdo las otras dos para su Magestad; por cuyas expensas se mantenian, y guardavan aquellas Costas, y Lugares.

7 Y es constante, que en virtud de estas cõcessiones Regias hã estado en possession la Santa Iglesia, y demas Parroquiales de el Reyno de Granada, de percibir los diezmos en las cãtidades, y porciones propuestas, sin distinciõ, ni diferẽcia de personas, ò Comunidades desde el tiempo de la concession: como todos estos presupuestos estàn justificados en la probança de la Sãta Iglesia, y no los niega el Convento de la Cartuja, quien solo pretende tener especial exempcion, en virtud de sus privilegios, y de la concordia.

8 Esto supuesto, para mayor claridad de los fundamentos que assisten à la Santa Iglesia, se dividirà este informe en cinco Articulos.

9 En el primero: *Se fundarà que los diezmos, y tercias del Reyno de Granada, pertenecẽ a su Magestad por concessiones Apostolicas; y q̃ en virtud dellas ha estado en possessiõ de percibirlas de todas las personas, sin distinciõ de personas particulares, y comunidades.*

En

10 En el segundo: *Que aviendo su Magestad concedido parte de estas tercias, y diezmos à la Santa Iglesia y demàs Parrochiales de aquel Reyno, en la forma que se ha referido, han sucedido en el mismo derecho, y facultad que tiene su Magestad para la percepciõ de estas tercias, y diezmos.*

11 En el tercero: *Que aviendo tenido possession las Iglesias, en lo universal del Arçobispado, de percibir los diezmos, y novenos, en la forma que su Magestad fue servido concederlos, quando no probara possession especifica, en quanto al Convento de la Cartuja, le aprovechaua, y bastava la possession universal para vencer al Convento; demàs que la tuvo, y tiene en lo respectivo al Convento, y no la ha podido perder.*

12 En el quarto: *Que toda la question deste pleyto està decidida por la Bula de Paulo III. año de 1541. obtenida à instancia del señor Emperador Carlos V.*

13 En el quinto: *Se fundarà, que no les puede obstar à las Iglesias la transaccion en que se funda el Convento de la Cartuja, por ser nula, y quando se deviera observar, tiene diversa inteligencia de la que se le dà por el Convento: Y se responderà a los instrumentos, Bulas, y provanças de la Cartuja, con distincion de cada uno.*

ARTICVLO PRIMERO.

Que los diezmos, y tercias del Reyno de Granada, pertenecen à su Magestad, por concessiones Apostolicas. Y que en virtud de ellas ha estado en possession de percibirlas de todas las personas, sin distincion de personas particulares, y Comunidades.

14 No es dudable, que los diezmos, y las tercias, esto es los novenos à q̃ estàn reducidos todos los diezmos, q̃

se pagã por los vassallos desta Corona; especialmente en el Reyno de Granada, hã pertenecido, y pertenecen à su Mageстad, por concessiones Apostolicas, por aver conquistado estos Reynos los señores Reyes gloriosos progenitores de su Magestad, y aver expelido los Moros de aquel Reyno, y los demàs de la Corona, y que ha estado, y està en esta possession sin contradicion, ni à ella se le puede oponer por persona alguna Eclesiastica, ò secular, con esta distincion, que en el Arçobispado de Granada pertenecen à su Magestad todos los diezmos enteramente de qualesquiera generos de frutos, y otras cosas, por averlos concedido à los Señores Reyes Catolicos el Papa Inocencio VIII. y otros Pontifices predecessores, como se dize en la Bula de Paulo III. y afirman los Autores, y se califica en la probança de la Santa Iglesia, y su Magestad hizo aquella distribucion, reduciendo todos los diezmos à nueve partes, para hazer la aplicacion à las Iglesias para su dotacion; con distincion de lugares, en la forma que està probado. Y en los otros Reynos de la Corona, solo le pertenecen à su Magestad las dos partes de las nueve, à que se reducen los diezmos; y à estas dos partes llaman tercias: en todo lo qual funda su Magestad de derecho; y para ello es decessiva la *ley* 1 *tit.* 21. *lib.* 9. *Recopilacion*, cuyas palabras, porque tambien se han de aplicar à algunos de los discursos de este papel, se ponen à la letra, ibi:

15 *Por quanto las tercias, que son los dos novenos de todos los frutos, rentas, y otras cosas que en estos nuestros Reynos se diezman, son nuestras, y de la nuestra Corona, y Patrimonio Real, y pertenecen à Nos, por concessiones, y gracias Apostolicas, justos, legitimos, y derechos titulos, y cerca de las dichas tercias, y dos novenos. Nos fundamos, y tenemos fundado nuestra intencion, contra qualesquier personas, assi Eclesiasticas, como seglares, que no tengan, muestren, ni prueven tener legi-*

timo titulo, ò prescripcion inmemorial: Y agora somos informados, que no embargante lo susodicho, y lo que por leyes de estos nuestros Reynos; y especialmente por la q̃ el señor Don Iuan el Segundo hizo el año de 438. està estatuido, y ordenado contra los que toman, y ocupan las dichas tercias, assi Prelados, y Cabildos, y otras personas Eclesiasticas, como seglares, à titulo, y color de Coronados, ò Escusados, Mayordomias, Sacristanias, Arçiprestazgos, y por otras pretensas causas, y razones, las entran, toman, y ocupan, tienen entradas, tomadas, y ocupadas: y aun diz que siendoles por nuestra parte pedidas, y demandadas, dizen, y alegan, que Nos no tenemos el tal titulo, ò derecho à las dichas tercias; y que si alguno tenemos, no serà, ni es general en todas las partes, y lugares destos Reynos, ni en todos los frutos, y rentas, y cosas que se diezman, ni en tanta parte, ni cantidad: Y que assimismo no fundamos, ni tenemos fundada nuestra intẽcion, y q̃ a Nos toca, y Nos avemos de mostrar, y provar el titulo, y derecho que tenemos, y aun el uso, y possession dèl; y que no lo mostrando, y provando, aunque por su parte siendo reos, y demandados no se prue ue legitimo titulo, no prescripcion inmemorial, deben ser absueltos; y que por estos titulos, y colores, y por estas vias, y medios, se ha pretendido, y pretende poner duda, y dificultad en nuestro titulo, y derecho cerca de las dichas tercias, y novenos: siendo tan claro, y notorio, y tan grave perjuizio, y daño de nuestro Patrimonio Real, en que estàn metidas, y incorporadas las dichas tercias; cuya cõservaciõ, tanto importa para el sostenimiento, defensa, y seguridad destos Reynos y causa publica de ellos: Y aviendo mandado sobre esto platicar à algunos del nuestro Consejo, juntamente con los nuestros Contadores mayores, y otras personas de letras, y esperiencia: Y aviendose tratado, y conferido, y con Nos consultado, fue acordado, que deviamos mandar dar esta nuestra carta; la qual queremos

mos que aya fuerça de ley, y pragmatica sancion, bien assi, como si fuesse hecha, y publicada en Cortes: Por la qual mandamos, que ninguna, ni algunas personas de qualquier estado, condicion, y calidad, que sean Eclesiasticas, seglares, ni a titulo de Coronados, ni escusados, ni Mayordomias, ni sacristanias, ni Arciprestazgos, ni por otra razon, ni causa qualquier que sea, no entren, tomen, ni ocupen las dichas nuestras tercias, y las dexen libremente cobrar, y beneficiar a nuestros Contadores, y fieles, y executores, y cogedores, de manera que Nos ayamos, y llevemos enteramente los dos novenos de todas las cosas, y frutos que se dezmaren en estos nuestros Reynos, y señorios; y que los que las tienen entradas, tomadas, y ocupadas, no teniendo, y mostrando, y provando tener legitimo titulo, ò prescripcion inmemorial, las dexen, desembarguen, y buelvan, y restituyan: pues como dicho es, es claro, y notorio nuestro derecho. Y Nos fundamos, y tenemos fundado nuestra intencion; y mandamos, que en los negocios, causas y pleytos que sobre las dichas tercias, y novenos que adelante se movieren, ò al presente estèn pẽdientes, y no estuvieren fenecidos, assi se declare, sentencie, y determine.

16 Y es comun resolucion de los Autores del Reyno, vt probant Gregor. Lop. *in l.* 22. *tit.* 20. *p.* 1. *verb. Nõ le deben aver.* Idem Gregor. *in l.* 23. *d. tit.* 20. *p.* 3. *glos.* 2. ibi: *Quæ tu nota ad tertias decimarum concessas, ab Apostolico Regibus Hispaniæ,* Palac. Rub. *in Rub. de donat.* §. 37. *num.* 13. Roderic. Suar. *allegat.* 28. *num.* 1. *vers. Primo.* Donde refiere las palabras de otra donacion del año 1588. semejante à la de la Santa Iglesia de Granada, & in principio inquit, *vt dotaret Ecclesias, & Dignitates illas, quas erigeret in locis adquisitis, & adquirendis à Sarracenis de decimis illorum, pro vt ab excelsis Regibus Ferdinando, & Isabella inmartalis memoriæ fuisset concessum.*

17 Y son muy formales para lo individual de la concession, hecha por el Papa Alexandro VI. el año de 1494. y el de 1507. à los señores Reyes Catolicos, de los diezmos del Reyno de Granada, en la misma forma, y cantidad que les percibian en Castilla, las decisiones de la Rota, que refiere Iacob. Put. *decis.* 319. *lib.* 3. *&* *decis.* 332. *d. lib.* 3. *nu.* 1. *vbi*, que se probava que en vnos lugares del Reyno de Granada, se pagavan dos novenos, y en otras dos tercias partes, Cabedo 2. *part. decis.* 63. *numer.* 1. vbi etiam loquitur, de concessione facta in Regno Granatæ, Didac. Perez *in l.* 1. *tit.* 5. *lib.* 1. *Ordinam.* Avendañ. *de exeq. mand. part.* 2.. *cap.* 4. *numer.* 21. D. Covarr. *lib.* 1. *var. cap.* 17. *&* . *pract. cap.* 25. *nu.* 2. *vers.* *Tertio*, Garcia. *de expens. cap.* 9. *num.* 90. Gutierr. *lib.* 1. *pract. cap.* 14. *num.* 1. y con muchos Autores lo resuelve D. Iuan del Castillo *de tertijs, cap.* 2. *a numer.* 1. vbi *num.* 2. fundādose en la ley del Reyno referida, y la doctrina de Gregor. Lopez, y otros Autores, dize, que estas tercias son los dos novenos, id est, como dize Gregor. Lop. *in l.* 22. *tit.* 20. *p.* 1. verb. *Nō debē dicta tertia, quæ sunt duæ de novem partibus de toto acerbo decimarū*, D. Solorç. *de Iur. Ind. tom.* 2. *lib.* 3. *cap.* 4. *n.* 20. 21. *&* 22. D. Larr. *alleg.* 28. *n.* 1. vbi omnes Bullas Pontificum cū distintione refert, & quod habēt Reges Hispaniæ præsumptionem pro se, vt nulla alia egeant probatione.

18 En virtud destas concessiones Apostolicas, y especialmente de la del Papa Inocencio VIII. el qual como tambien consta de la Bula de Paulo III. concediò todos los diezmos vniversalmente en el Arçobispado de Granada, y la de Alexandro VI. ha estado su Magestad, y los señores Reyes sus antecessores en quieta, y pacifica possession de percibir los diezmos novenos de todos los frutos en todo el Reyno de Granada vniversalmente, sin que aya tenido, ni puedan tener contradicion alguna por persona, ò Comunidad

Ecle-

Eclesiastica,ò Secular,como se prueba *in d.l.* 1.*tit.* 21. *lib.*9.*Recop.* Y lo resuelven los Autores referidos.

Ex quo infertur,y es comun resolucion, q̃ ningun Prelado,Comunidad,ò persona puede prescribir cõtra su Mag. estos novenos,ò tercias;y sin embargo de esta excepcion de prescripcion,se les deve mandar no pongan embaraço en la percepcion de las tercias, y diezmos,y que paguen todos vniversalmẽte los diezmos, y novenos q̃ cõforme la costumbre antigua, y concessiones Apostolicas deven contribuir,sino es que tengan titulo legitimo,ò la prescripcion sea inmemorial: como expressamente se dispone *in d.l.*1.*& probat Dom. Larr.alleg.*28.*n.*1.*vbi quod si nõ esset cautũ,in d.l.* 1. *quod præscriptio inmemorialis prodesset possessoribus, nullatenus;posset procedere dicta præscriptio etiam inmemorialis contra dictas tertias, D. Iuan del Castillo de tertijs,c.*3.*n.*15.*&* 16.*vbi plures authores refert.*

19 Y que en el Arçobispado de Granada pertenezcan todos los diezmos vniversalmente a su Magestad, por concessiones Apostolicas, principalmente la de la Santidad de Inocencio VIII.lo refiere la Bula de Paulo III.ibi: *Inocentius PP.VIII.Prædecessor noster,&c.* Et inferius: *Reservavit,& concessit,ac omnes, & singulos fruitus redditus,& proventus decimales in toto Regno prædicto.pro tempore provenientes.*

20 Ex quo deducitur,q̃ su Magest.funda de derecho la percepcion de los diezmos,y tercias, ò novenos en el Reyno de Granada por las concessiones Põtificales q̃ le cõcedierõ este derecho por causa,y en remuneraciõ de aver conquistado aquel Reyno de los Moros,y averlos echado de él,y de toda España, y para q̃ prosiguiesse en esta conquista, y propagacion de la Fè Catolica,defendiendo la autoridad de la Iglesia, y con obligacion de erigir Iglesias Catedrales,dandoles congrua sustẽtaciõ a sus Prelados, y hazer otras obras de piedad

en las fabricas de Hospitales, y otros hospicios, como se dize in dict. Bull. Paul. III. y reconoce el señor Larr. *d. alleg.* 28. *num.* 1.

21 Ex quo etiam fluit, que siendo estas concessiones Pontificias dadas por causa onerosa, y en atẽciõ à la expugnaciõ de los Moros, y defensa de la Iglesia, no se puedẽ, ni deven revocar por los Sumos Põtifices, por que passaron à terminos de contrato, ex causa onerosa; maximè, interviniendo la obligaciõ de los señores Reyes, de erigir las Iglesias Catedrales, dãdo cõgrua sustẽtaciõ à sus Prebendados, y à las otras Iglesias Parroquiales, y Hospitales q̃ fundaron, conforme à su obligaciõ, y por esta causa estos privilegios, y cõcessiones son irrevocables; vt probatur *ex l. si Pater. § fin. iuncta gloss. verbo irrevocabilis, ff. de donationib. l. donationes quas divus, C. de donat ante nuptias, cap.* 1. *de probationib. Clement. Pastoralis, §. Cæterũ, de re iudicata, l.* 4. *tit.* 4. *p.* 5. *l.* 6. *tit.* 10. *lib.* 5. *Recop. l.* 1. *eod. tit. & lib.* Barbos. *in l. quia tale, n.* 8. *&* 25 *ff. soluto matrimonio*, Rodrig. Suar. *alleg.* 9. *n.* 3. *& alleg.* 7. *n.* 8. Burg. de Paz *cons.* 25 *num.* 14. Anton. Gom. *in l.* 40. *Taur. num.* 12. probat D. Solorç. *de Iur. Indiar. tom.* 2. *lib.* 2. *cap.* 30. *num.* 18. *&* 19. *& d. lib.* 2. *cap.* 27. *nu.* 58. *&* 60. vbi plures authores refert; y en los terminos individuales lo resuelve Castill. *de tercijs, cap.* 36. *nu.* 28. y el señor Larr. *alleg.* 58. *num.* 16. ibi: *Tum quia si concessio alicui facta procederet ex causa onerosa, vt Regibus nostris, vt Mauros ab Hispania expellerent decimæ concessæ fuerunt, tunc in vim contractus transit privilegium, & est irrevocabile*, D. Petr. Carrill. *decis. Rotæ, decis.* 97. *nu.* 26. qui alios refert.

22 Itaque en el derecho, y possession de su Magest. en la percepcion de estos diezmos, y tercias, no se puede poner duda alguna en todo su Reyno, y con mayor

yor razon, y especialidad en el Reyno de Granada, dõde le pertenecen todos vniversalmente.

ARTICVLO SEGVNDO.

Que aviendo su Magestad concedido parte destos diezmos, y tercias a la Santa Iglesia de Granada, y demàs Parroquiales de aquel Arçobispo, han sucedido en el mismo derecho, y facultad que tiene su Magestad para la percepcion de ellas.

23 Es cõstante, y no niega el Cõvẽto de la Cartuja, q̃ por los señores Reyes de Castilla estàn concedidos à la Sãta Iglesia de Granada, y à las Iglesias Parroquiales y Hospitales de aquel Arçobispado los novenos q̃ pertenecen à su Magestad en aquel Reyno, en esta forma: En la Ciudad de Granada, su Vega, y Villas, y en las Ciudades de Loja, y Alhama, los siete novenos de los nueve en q̃ se cõputan todos los diezmos q̃ perteneciã à su Magestad, reservando los dos para el Real patrimonio, y en el Valle de Lerin, Alpujarras, Ciudad de Motril, y los demàs lugares de la Costa, vna tercia parte, quedãdo las otras dos para su Mag. à cuyas expensas se manteniã, y guardavan aquellas Costas, y Lugares; y q̃ en virtud desta concession Regia ha estado en possession la Santa Iglesia de percibir estos diezmos en la forma referida; vniversalmente sin distincion de personas Eclesiasticas, ò seculares, como tiene probado à la pregunta de su probança.

24 Ex quo fluit, q̃ la Santa Iglesia de Granada ha sucedido en el mismo derecho, y facultad que tuvo, y tiene su Magestad para la percepcion de estos diezmos; y puede vsar del mismo derecho, con aquellas prerrogativas, y firmeza, que si su Magestad las huviera

ra de percibir, y considerandose vna misma cosa, tiene fundada su intencion contra qualesquiera personas, sin distincion alguna, por estar constituida en lugar de su Magestad, *vt probatur in l. prohibere, §. Planè, ff. quod vi, aut clam, ibi: Sed etsi à Principe, vel abeo cui Princeps hoc ius concedendi dederit*, vbi Bart. *n.* 4. *l. in nomine Domini, C. de offic. præfect. Prætor.* Iunctis *l. si aquæductus, ff. de contrah. empt. l. forma cẽsualis, §. Quamquam, ff. de censib. l. qui in ius* 137. *ff. de reg. iur.* D. Valenç. *cons.* 134. *n.* 23. *&* 24.

25 Y en terminos de cõcession Regia lo resuelve Bald. *in cap. studuisti, de offic. delegat. n.* 3. Afflict. *in cõstitution. Sicil lib.* 1. *rubric.* 8. *num.* 8. Faber *in l. cunctos populos, C. de Sum. Trinit. col.* 4. Roland. *cons* 2. *num.* 95. Matienç. *in l.* 1. *tit.* 10. *lib.* 5. *glos.* 21. *num.* 10. Zephal. *cons.* 539. *n.* 45. 37. *&* 38. Peregr. *de iur. Fisc. lib.* 7. *tit.* 3. *n.* 35. *&* 36. Ioseph Ramoni, *cons.* 24. *n.* 15. ibi: *Nam quia Principe, ex privilegio, vel donatione iurisdictionem alicuius Civitatis obtinuit habet fundatam intentionẽ contra quoscumque, & loco Principis videtur constitutus.*

26 Y en terminos de estas tercias, y novenos, lo prueba Zevall. *comm. quæst.* 822. *num.* 106. vers. *Neque viciavit*, ibi: *Neque viciabit hoc argumentum, si dicatur illud vim habere, si fortè tertiæ istæ essent penes Dominum nostrum Regem non verò cum semel exierunt ab ipsius patrimonio, & translatæ fuerunt in aliũ tertium; nam huc obiectioni respondetur, quod cum donatarius habeat tertias, ex donatione Regis, iure eius vtitur, quia donatarius Regis dicitur Procurator Fisci in rem suam*, Cabedo *de Patronat. Regiæ Coronæ, cap.* 50. D. Solorç. *de Iur. Indiar. tom.* 2. *libr.* 3. *cap.* 1. *à numer.* 5. *&* 53. vers. *Verum*, vbi: *Quòd decimæ semel Regi donatæ, & temporales, & Regiæ iurisdictionis effectæ, quamvis postea ex eius liberalitate Ecclesijs do-*

nen-

nentur, non amittunt naturam Regaliorum, quam semel acceperant, & num. 54. quòd ipsi Regi, qui eas concessit, incũbit defendere Ecclesiam, & quemlibet aliũ donatarium, qui ab ipso causam habuit.

27 Hinc etiam fit, que su Magestad subrogò à la Santa Iglesia de Granada en su propio derecho, para la percepcion de estos diezmos; y assi deve vsar de esta percepcion, y facultad, con las mismas calidades que su Magestad tenia al tiempo de la concession, y tiene oy para lo que reservò en estos diezmos, *vt probatur in l. si eum, § Qui iniuriarũ, ff si quis caution. l. si donatæ, §. sponsus, ff. de donat. inter, l. si filiæ, § Titiæ, ff. de cõdit. & demostrat. l. Pater, ff. de adimend. legat. l. si cum dotem, §. vltim. ff. solut. matrim. l. si, & rem, ff. de petit. heredit. l. Imperator. § vltim. & l. sequenti, ff. de legat.* 2. Bartol. *in l.* 1. § *Si hac actio, ff. si quis testam. lib. esse ius. fuer.* Surd. *cons. 42. num. 11. lib.* 1. vbi quod hoc procedit etiam in materia stricta, & correctoria Ioseph Ramoni *cons. 65. n. 7. circ. fin.* D. Valenç, *cons.* 60. *num.* 4. vbi: *Quod subrogati debent esse eiusdem iuris, & conditionis cuius erant illi in quorum locum subrogantur*, D. Salgad. *de Reg. protect.* 3. *part. cap.* 11. *num.* 14.

28 Y de estos principios nace, que à la Santa Iglesia le pertenecen las mismas defensas que al Real patrimonio de su Magestad.

29 La primera que funda de derecho, para que todos paguen diezmo de todos los frutos producidos dẽtro de los limites de su Arçobispado; y quien pretendiere lo contrario, ha de mostrar exempcion especial, *cap. à nobis de decim.* ibi: *Cum igitur quilibet decimas solvere teneatur, nisi a præstatione ipsarum specialiter sit exemptus, & in cap. ad decimas, de restit. spoliat.* Dom. Valenç. qui plures refert *cõs. 46. n. 6.* vers. *Quæ exemptio est necessaria.*

30 La segunda, que no aviendo titulo de su Magestad, ò prescripcion inmemorial, ninguna otra contradicion, defensa, ò excusacion, le puede embaraçar à la Sãta Iglesia de Granada la percepciõ de los diezmos q̃ su Magestad le concediò de qualesquiera personas, ò Comunidades Eclesiasticas, ò Seculares a quienes se deve condenar a la paga de ellos, como expressamente se dispone *in d. l. 1. tit. 21. lib. 9. Recop. & probabimus supra n um.*

31 La tercera, que como su Magestad no ha de litigar despojado, principalmente teniendo fundada su intencion en la percepcion de estos diezmos, y hallandose con la possession vniversal en todo el Arçobispado; assi tampoco la Santa Iglesia puede litigar despojada de este derecho, y possession; y en caso que se tratasse de manutencion, se le avia de conceder, sin permitir el despojo, y que litigasse sin possession, vt probant Rebuf. *ad Gall. constit. tit. de mater. posses. art.* 2. *glos.* 2. *n.* 26. 27. & 28. Menoch. *de retinen. remed.* 3. *nu.* 154. *& remd. vltim. num.* 24. & *cons.* 102. *num.* 24. Dom. Couar. *lib* 1. *var. cap.* 16. *num.* 11. Sacca *cons.* 1. *num.* 29. & *cons.* 5. *num.* 104. Peregrin. *cons* 3. *num.* 109. & 110. Guttierr. *lib.* 3 *pract. quæst.* 19. *num.* 17. Peregrin. *de iur. Fisc. lib.* 7. *tit.* 3. *num.* 20. 21. & 22. vbi: *Quod præcisse debet reus ostendere titulum, vèl inmemorialē ad hoc, vt non privetur sua possessione, quia sine titulo possidere non potest.*

32 Y en terminos, de diezmos que su Magestad por estar obligado a dar congrua sustẽtacion a las Iglesia, no ha de litigar despojado de la percepcion de ellos, lo resuelve, y funda el señor Solorç. *de Iur. Indiar. tom.* 2. *lib.* 3 *cap.* 21. *num.* 51. & 52. donde habla de otro igual privilegio de diezmos, concedido a los señores Reyes Catolicos, por los mismos Sumos Pontifices, en las conquistas de las Indias.

Prin-

33 Principalmente estando dispuesto por la ley referida del Reyno, q̃ no se admitan otras excepciones, y luego sean condenados a la paga de los diezmos, los que pretenden les pertenecen.

34 Optimè Dom. Covarr. *pract. cap. 17. num. 6.* vers. *Primum*, ibi: *Vbi de iuribus ad Principem iure cõmuni pertinentibus agitur, & quoties pro Principe præsumptio iuris: tunc sanè non est locus huic interdicto ex summaria possessionis probatione: nisi probetur titulus aliquis, qui valeat elidere saltem ad effectum huius interlocutionis, præsumptionẽ iuris communis, etenim Rex nusquam litigat sine possessione, in his, quæ sibi vt Regi summo iure conceduntur.*

35 Al señor Covarrubias sigue Iuan Gutierr. *lib. 3 pract. d. quæst. 19. n. 17. in fin.* vbi: Quod omnia adducta à Dom. Covarrubias, pertinent ad iudicium possessorium, & quo nihilominus adhuc in eo, lite pendente, non est locus interdicto interim, ob resistentiam iuris communis, nisi probetur titulus, qui hoc valeat elidere.

36 Vndé enascitur, que requiriendo la *ley 1. titulo 21. lib. 9. Recop.* que el que pretende le pertenecen los diezmos, y tercias, aya de tener privilegio de su Magestad, ò possession inmemorial; no teniendo el Convento de la Cartuja lo vno, ni lo otro, segun la disposicion de la ley, deve ser condenado à la paga destos diezmos.

37 Lo qual es mas preciso, mãdãdose por esta ley à los señores del Consejo, que faltando las dos defensas de titulo, ò possession inmemorial, ayan de condenar à los que detentaren estos diezmos a la paga de ellos, mãdandoles, que no embaracen, ni interrumpan la possession en que se halla su Magestad de percibirlos, ò los que tienen derecho de su Real Corona. Y supuesta la obligacion de juzgar en conformidad de esta ley, es

con-

conforme à la disposicion de derecho, que no les queda arbitrio à los Iuezes, quando la disposicion de la ley es clara; porque el arbitrio del Iuez solo procede en las materias del hecho, ò derecho dudoso. Y faltando estos dos motivos, como en este caso; porque en quanto al hecho, no ay duda que el Convento de la Cartuja no tiene privilegio, ni otro titulo de su Magestad, ni tampoco tiene à su favor; ni la alega, ni puede alegar la possession inmemorial; con que no se puede apartar la determinacion del Iuez, de lo dispuesto por la ley de el Reyno, *vt inquit Consultus in l. 1 ff. ad Senat. Consult. Turpillian.* ibi: *Nam vt Papinianus respondit, facti quidem quæstio in arbitrio est iudicantis, pænè verò persecutio non eius voluntati mãdatur, sed legis authoritati reseruatur, & idem disponitur in Auth. in mediolitis non fieri Sacr. form. coll. 8 tit. 11. circa principium*, ibi: *Quod enim in legum positum est potestate, non egebit aliqua extrinsecus dispositione*, & ibi, *Sicut enim a nobis per Sacrum Iudicium disposita, aut decissa, non egebunt aliorum examinatione, aut Iudicio, aut retractatione aliqua.*

38 Y desto nace, que todas las sentencias dadas contra expressa disposicion de ley, ò estatuto, sean nulas, sin que sea necessario el remedio de la apelacion, para que no se executen, vt disponitur *in l. si cum inter te 2. C. quãdo prouocare non est necesse, l. certa ratione 5. C. eod. tit. l. 1. §. Item cõtra, ff. quæ sentent. sine appellat. rescind. l. si expressim, ff. de appellat.*

39 Itaque convincitur, que la Santa Iglesia tiene el mismo derecho que su Magestad en la percepcion de los diezmos, y le competen las mismas acciones, y privilegios que al Real Fisco, para que no se le inquiete en la possession vniversal que tiene de ellos; y que el Arçobispo, y Cabildo tienen a su favor la assistencia de derecho en la percepcion de los diezmos.

AR-

QVE AVIENDO TENIDO POSSESSION las Iglesias en lo vniuersal del Arçobispado, de percibir los diezmos, y nouenos en la forma que su Magestad fue seruido concederlos; quando no probarà possession expecifica en quanto al Conuento de la Cartuja, le aprouechaua, y bastaua la possession vniuersal para vencer al Conuento: Demàs, que la tuuo, y tiene en lo respectiuo al Conuento, y no la ha podido perder.

41 Supuesto el derecho que asiste à la Santa Iglesia de Granada, iguala el de su Magestad para la percepcion de estos nouenos, que la Munificencia Regia fue seruido concederla; y la possession en que se halla en lo vniuersal del Arçobispado, de percibir estos nouenos de los diezmos de todos los frutos, y especies que se diezman, sin distincion de personas, ò Comunidades, como tiene probado con mucho numero de testigos à la pregunta de su interrogatorio, cuya possessiõ no niega el Conuento, y solo se quiere exceptuar en quanto à sus Predios, sub intra la question, si esta possession vniuersal aprouechara à la Santa Iglesia, para que se entiẽda conseruada su possession, en quanto à los bienes, y frutos del Conuento, quanto quiera se huuiesse escusado de pagar diezmos algunos años.

42 Y para q̃ la pretension de la Santa Iglesia quede sin controuersia, es necessario distinguir dos casos. El primero, quando se trata de adquirir la possession, si auiendola tomado en algunos indiuiduos, sea bastante para que en todos los otros que son de la misma calidad se entienda continuada. El segundo, quando auiendose tomado la possession en lo vniuersal de todos los indiuiduos, despues alguno de ellos se escusasse de pagar

por algunos años, si bastara aquella possession vniuersal continuada en los indiuiduos, que no se escusaron, ò eximieron, para que se obligue à que paguen los que se escusaron, ò eximieron de la paga en algun tiempo.

43 Y la resolucion comun es, que en el primero caso quando se trata de adquirir, solo se podrà cobrar de lo posseido, y no de lo que no se tomò, ni tiene possession, por la regla tantum præscriptum, quantum possessum.

44 En el segundo caso, quando se trata de retener en virtud de la possession vniuersal, se ha de obligar à los indiuiduos, que se escusaron, à que paguen por otra regla juridica; per vsum partis retinetur totum.

45 Esta distincion, y resolucion la enseñò con grã magisterio Bart. *in l. 1. §. Si quis hoc interdicto ff. de itiner. act. quæ priuat.* fundandose en la *ley si stillicidij 8. §. 1 ff. quemadmod seruitut. amitt.* ibi: *Is, qui per partem itineris it, totum ius vsurpare videtur.* Y prosigue Bart. por la razon de este texto, ibi: *Oppono, & videtur, quod per vsum partis debeat vincere in toto, vt supra, quemadmod. seruitut. amittant. l. si stillicidij, §. fin. Solutio,* ibi: *In retinenda proprietate, quam constat eum habere, vel iure seruitutis, quod constat eum habere: nam per vsum partis retineo totum, sed hic in seruitute quærenda, &c.* Y muy formalmẽte ajustado à los terminos de nuestro caso, dize: *Nam probata quasi possessione certi actus, in illo tantum actu præscribet, non in alijs, secus si haberet concessionem ab illo, qui habet ius concedendi, tunc si vtitur iurisdictione in actu vno, retinet in omnibus,* hanc distinctionem, & doctrinam sequitur Rodrigo Suar. *allegat. 6. num. 17.* Posthio *obseru. 73. nu. 24.* vbi, quod probata possessione in generali, intelligitur probata possessio, quoad bona particularia, &

quod

quod posſidens territorium intelligitur posſidere, etiã illius partem, & omnia ea, quæ iure territorij competebant prius Principi, D. Molin. *de primog lib. 2. cap. 6. n.* 16. ibi: *Hoc tamen fallit, quando præſcribitur aliquod ius reale in genere, nam præſcripto legitime illo iure reali, extẽditur præſcriptio ad omnes perſonas, quibus illud ius applicari poſsit, quamuis aduerſus eas ſpecificè præſcriptum non fuerit.*

46 Y en terminos de diezmos lo funda Gutierrez *Canonicar. lib. 2. cap. 21. num.* 114. vbi plures Authores refert.

47 Y la razon es, porque la Santa Igleſia auiẽdo tenido la poſſeſsion en lo vniuerſal, no la ha perdido, aun en lo reſpectiuo al Conuento de la Cartuja, aunque eſte ſe huuiera entrado en ella ſin titulo legitimo, y aquieſciẽcia de la Igleſia, vt probatur *in l.* 3. §. *In amittenda, ff. de adquir. hæred.* Bart. *in l.* 1. §. *Huius interdicti. ff. vti poſsidetis, n.* 3. *verſ. Sed ſi nõ obſtante*, Poſthio *obſeru.* 40. *n.* 3. *&* 15. Paulo Duran. *deciſ.* 170. *n.* 7. Ciriaco *controu.* 389. *nu.* 2. *& n.* 4 quod nemo præſumitur ſe habuiſſe pro ſpoliato, niſi probetur contrarium, & in hoc ſtandum eſſe eius declarationi.

48 Ex quo, infieren los Autores, que la poſſeſsiõ ciuil no ſe pierde por la ocupacion natural en q̃ otro ſe introduce, y que deue preualecer aquella poſſeſsion ciuil, animo retenta, y ſer preferida à la natural, y darſe en virtud della la manutenciõ, fundandoſe en la *l. clam poſsidere*, §. *Qui ad nundinas, ff. de adquirend. poſſeſſ. l. ſi id quod*, §. *fin. vbi gloſ. verb. vtilius, l. quãuis la* 2. *ff. de adquir. poſſeſſ. l.* 1. §. *Siue autem, ff. de vi, & vi armat.* ſequitur Poſthio *de manuten. obſeruat.* 16. *num.* 25. vbi plures Authores refert, *& num* 31. vbi, quod ciuilis animo retenta trahit ad ſe naturalem, & habet effectum veræ poſſeſsionis, & ex ſola ciuili retentione eſt illi danda à iudice manutentio, *& n.* 34. quod *hoc* eſt indubitatum

p7

tum contra occupantem naturalem, & quod in concursu præfertur ciuilis, *& num.* 37. quod dicitur turbari in ipsa possessione ciuili, per introductionem naturalis, sequitur Menoch. *de retinend. possess. remed.* 3. *num.* 22. *& seqq.* Alexand. Ludouis. *decis.* 40. *num.* 3. & ex alijs Argelo *de legitimo contradict. q.* 4 *art.* 1. *n.* 22. *&* 26. Posthio *decis.* 468. *num.* 5. *& decis.* 605. *num.* 4. vbi refert Menoch. Put. & alios.

49 Lo qual procede, aunque la possession posterior fuesse titulada, y la anterior no tuuiesse titulo, como reconoce Menoch. *de retin. possess. remed.* 3. *n.* 728. Hondedeo *cons.* 21. *num.* 1. *lib.* 1. Surd. *cons.* 28. *n.* 63. *& seqq.* & ex alijs Oliuerius Beltramin. *in Addit. ad Alex. Ludouis. decis.* 40. *num.* 5.

50 Y que la possession de la Santa Iglesia sea vniuersal, no solo en quanto à los otros indiuiduos del Arçobispado, sino tambien en quanto al mismo Conuento de la Cartuja, y sus Predios, se prueba el mismo instrumento, en que se funda el Conuento, que es la escritura de transacciõ otorgada el año de 1543. donde se dize, que la Santa Iglesia se hallaua en possession de percibir los diezmos del Conuento, y que ha de gozar de esta possession, en caso que el Conuento hiziere algun fraude, ò no sacare aprobacion de la concordia dentro de vn año. Y en quanto à la possessiõ se ponen estas palabras: *Con la possession que su Reuerendissima Señoria, y los dichos señores Dean, y Cabildo, è Iglesias, è fabricas, è Hospitales tienen de cobrar las dichas dezimas, queden en su fuerça, y vigor, como al presente està, Memor. fol.* 80. *num.* 189. *& fol.* 79. *B. num.* 187. ibi: *Quedando el dicho señor Arçobispo, Dean, y Cabildo, è Iglesias, è fabricas, è Hospitales en la possessiõ que aora estàn, por virtud del dicho Breue.*

51 De que se infiere, que por el mismo instrumento presentado en contrario, se califica la possession

de

de la Santa Iglesia, en lo respectiuo al Conuento de la Cartuja. Y auiendo presentado este instrumento, que pretende se obserue, se entiende auer confessado, y ser verdadero lo contenido en él, *Publia Meuia,§. fin. ff. de posit. l. cum præcum, C. de liber. caus.* Iacob. Cancer. *lib. 1. var. cap. 19. ex num. 3. cum seqq.* Scaccia *de iudic. lib. 2. cap. 11. à num.* 408. Alex. Trentacinch. *var. resolut. lib. 2. resol. 3. num. 1. & per tot. in titul. de fide instrum.* Noguerol *alleg. 6. num. 69.* Pareja *de instrum. edit. tit. 7. resol. 3. num. 1.*

52 Y en terminos de que la possesion se pruebe por confession de la parte, *est glos. in l. ab emptione* 58. *verb. Constituantur, ff. de pact.* & ibi Angel. *num. 4. l. 2.* vbi Bald, *C. de adquir. possess. & ibi glos. verb. Tradita,* Posthio *decis. 651. num. 4.*

53 Ex quo conuincitur, que su Magestad, y la Sãta Iglesia se hallan con possesion vniuersal, no solo respeto de las tierras, cortijos, y ganados, y demas bienes del Reyno de Granada, si no tambien en lo especial de las tierras del Conuento. Principalmẽte en todas aquellas que ha ido adquiriendo, y fueron dezmeras antes que entrassen en su dominio, como lo son casi quantas possee, segun está probado; pues deponen los testigos, q̃ al tiempo de su fundacion, segun la publica voz, y fama, entraron con suma pobreça, y sin tener mas de vn carmen para su fundaciõ, y huerta, y algunas tierras de muy corta consideracion: y oy se hallan con mas de quarenta mil ducados de renta; defraudando à su Magestad, y à la Santa Iglesia, y demas Iglesias, y Hospitales en gran suma de ducados en cada vn año.

54 Y auiendo sido estas tierras dezmeras, y pagado diezmo à su Magestad, y à la Santa Iglesia, es sin duda que passaron con este grauamen à poder del Conuẽto, y que su Magestad que tiene la asistẽcia de derecho à su fauor, no pudo ser perjudicado por las ventas que se hizieron al Conuento, *vt in cap. Nuper, de decim.* vbi

omnes DD. y es formal la *l* 4.*tit.* 20.*part.* 1. ibi: *E aun estableciò, que non comprassen heredades ningunas de aquellas de que solian dezmar à las Iglesias, fueras ende para fazer Monasterio; è si las comprassen, ò ge las diessen, quier las labren ellos, quier las den à otro à labrar, que den el diezmo de ellas.*

55 Y en terminos de que auiendo sido las tierras dezmeras, aunque passen à poder de Religiosos, deuen pagar el diezmo integro de todas ellas, por passar con la carga Real à qualquiera posseedor, sin que de esto se pueda perjudicar el derecho del que percibia los diezmos, lo resueluē, *ex cap. quoniam,* §. 1. *de offic. deleg. & ex l.* 3. §. *Ex his, ff. de verb. sign.* Abbas *in d. cap. quoniam,* §. 1. Gracian. *discept. for. cap.* 123. *num.* 17. *& cap.* 310. *num.* 59. Lother. *de re benefic. q.* 38. *n.* 110. *lib.* 1. *tom.* 1. Caualler. *decis.* 83. *num.* 7. *&* 369. *num.* 6. *& in recentiorib. decis.* 341. *num.* 1. *part.* 1. quos, & alios refert Diana *part* 9. *in causa Hispal. decimar. in fine, fol. mihi* 389. *vers. Demum.* ibi: *Demum nil refert, quod bona huiusmodi transierint ex personis laicis in Ecclesiasticas personas, quia cum agatur de alia Ecclesia, ac eius capitulo, illius certe conditio respectu huiusmodi exactionis mutari, ac fieri deterior non potuit ex mutatione personarum, contra quas possidebat.*

56 Itaque, parece que solo por el medio de la possession en q̃ se hallan su Magestad, y la Santa Iglesia, deue ser condenado el Conuento de la Cartuja à la paga de qualquier genero de diezmos, ò ya labre à sus expensas los predios, y cortijos, ò ya los dè en arrendamiento.

57 Y abstrahida esta possession solo por la assistencia de derecho, es clara la pretention del Arçobispo, Dean, y Cabildo; porque no se puede negar que tengan à su fauor la regla, y assistencia de derecho en la percepcion de los diezmos contra qualesquiera personas; aunque sean regulares, y exemptos, vt expressè probatur in terminis *ex cap. cum contingat, vbi glos. verb. De iure*

com-

communi, & *cap. cum in tuto, de decim. cap. fin. eod. tit. vbi glos. verb. Prædiorum*, Rebuf. *de decim. q. 6. num.* 1. & 10. *cum seqq.* Rota apud Rubeũ *tom.* 10. *decis.* 302. Posthio *decis.* 157. *num.* 2. Burat. *decis.* 572. *à num.* 5. Ferentit. ad Burat. *decis.* 402 *num.* 6. Rota *in causa Hispalensi decimarum* 15. *Februarij*, quam refert Diana *tom.* 9. *fol. mihi* 388. D. Pedro Carrillo *decis. Rota* 205. *num.* 1.

58 Y es de tanta estimacion esta assistencia de derecho en materia de percepcion de diezmos, q̃ solo por ella, sin necessitar de otra probança, ni fundamento deuen obtener en el juizio de propiedad cõtra qualesquiera que pretenden la exempciõ de diezmos, vt probatur *in cap.* 1. *de præscript. in* 6. *cap. ad decimas, de restit. spol. in* 6. Posthio *obseru.* 45. *n.* 47. *Vbi, quod assistentia iuris sufragatur in petitorio, absque alia probatione*, Barbos. *de iur. Eccles. lib.* 3. *cap.* 26. §. 2. *num.* 9.

59 De tal forma, que el que se opusiere à esta assistencia de derecho, debe probar cõ toda distincion la exẽpcion de diezmos, vt ex Rebuf. *de congrua portione, n.* 19 *cũ seqq.* Marescot. *lib.* 1. *var. cap.* 12. *à n.* 14. Barbos. *d. lib.* 3. *cap.* 26. §. 2. Ferent. ad Burat. *decis.* 402. *n fin.*

ARTICVLO QVARTO.

QVE TODA LA QVESTION DE ESTE pleyto està decidida por la Bula de Paulo III. del año de 1541. obtenida à instancia del señor Emperador Carlos Quinto.

60 Esta Bula expedida por Paulo III. à instancia del Señor Emperador Don Carlos, es tan clara en su decision, en los terminos que se controuierte este pleyto, que no dexa duda en èl, y parece que es el vnico instrumento à que se deue atender para la determinacion de esta controuersia.

En

61 En esta Bula hizo relacion el señor Emperador à su Santidad, que por los trabajos, y gastos que los señores Reyes Catolicos auian padecido en la recuperacion del Reyno de Granada, les auia hecho concession el Papa Inocencio VIII. para sus Magestades, y sus Reales sucessores perpetuamente del derecho de Patronato en todas las Iglesias Cathedrales, Colegiales, y Parroquiales del Reyno de Granada, y de todos los diezmos de aquel Reyno, con tal condicion, que los señores Reyes Catolicos constituyessen dote, y porcion competente al Arçobispo, y à los Prebendados, y Beneficiados, Hospitales, y fabricas de las dichas Iglesias; y que en cõformidad desta condicion los señores Reyes Catolicos, les auian concedido, para su dote, los nouenos de los diezmos, distribuidos en cierta forma; y que por auerse fundado muchos Conuentos en aquel Reyno, y especialmente vno extramuros de la Ciudad de Granada, de la Orden de la Cartuja, que se auia fabricado à expẽsas del Conuento del Paular de la misma Orden, los quales por ser muy ricos cõprauan cada dia en aquella Ciudad, y distrito muchos predios, huertas, tierras, y viñas de grande valor, y que cada dia tratauan de comprar mas, y las hazian cultiuar por propios colonos, y por otros, à quien las dauan en arrendamiento. Y q̃ con pretexto de ciertos priuilegios, concedidos à la Cartuja por los Romanos Pontifices, y especialmente por el Papa Iuan XXII. y Pio II. que lo auia estendido à todas las Casas de dicha Ordẽ, reusauan de pagar los diezmos, y primicias de los frutos de los predios, huertas, tierras, viñas y otras possessiones que teniã, los quales se deuian à su Magestad, y en cuya possessiõ quieta, y pacifica estaua, y lo auian estado los señores Reyes sus predecessores, y q̃ sobre esto formauã los Religiosos pleytos, y molestias, tratando de perturbar la possession en que estaua el señor Emperador, y el Arçobispo, Deã, y Cabildo, lo qual era de pernicioso exemplo, y de sumo perjuizio para su

Ma-

Mageſtad, y demas intereſſados en los diezmos. Suplicãdo a tu Santidad ſe ſiruieſſe de proueer de remedio, reduciendo todos los Priuilegios de aquel Conuento de la Cartuja, y de los demàs, que ſe fundaſsẽ en aquel Reyno a la diſpoſicion del derecho comun. Y ſu Santidad, atendiendo a eſtos perjuizios, y por obuiar eſtos pleytos, y que no ſe defraudaſſen las Igleſias de la dote cõſtituida, teniendo preſentes el tenor de todos los Priuilegios concedidos a la Orden de la Cartuja, y a las demàs Religiones, y adbocando en ſi todas las cauſas pẽdientes dentro, y fuera de la Curia Romana, ſobre la paga, ò exempcion de eſtos diezmos, y extinguiendo todos eſtos pleytos, reduce al derecho comun, todos los Priuilegios, exempciones, inmunidades, è indultos concedidos a la Orden de la Cartuja, y a otras Ordenes, caſas, y Monaſterios fundados, y que fundaſſen en la Ciudad de Granada, y ſu Reyno, y los reuoca, y reſtringe, y manda no les aproueche, para q̃ ſe puedan eſcuſar de la paga de todos los diezmos, y primicias que ſe deuen conforme a derecho, y que los Priores de los Conuentos eſtén obligados, y puedan ſer comprimidos por cẽſuras por los Prelados de las Igleſias Cathedrales à la paga de dichos diezmos, imponiendo perpetuo ſilencio à los dichos Priores, y Conuentos, ſobre los pleytos que tenian mouidos, para que ni por via de leſion enorme, ni por otro qualquiera pretexto, ni por via de reſtitucion, no puedan reclamar, ni proſeguir de alli adelãte los pleytos, ni introducir otros ſobre eſta cauſa. Y que eſta bula no ſe pueda impugnar, interpretar, alterarſe, ni anularſe por dezir huuo vicios de obrepcion, y ſubrepcion, ò defecto de voluntad de ſu Santidad, ò por otra qualquiera cauſa, ò razon, y que ſiẽpre quede firme, y libre de qualquiera derogacion, y todo lo que ſe hiziere encontrario ſea nulo, y deroga ſu Sãtidad todos los Priuilegios de los Conuentos, como ſi de-

verbo ad verbum fuera hecha mencion de ellos en esta bula.

62 De la contextura, y decision desta bula, que se pone à la letra en el Memor. *fol 4. B. num.* 4. consta manifiestamente estar reducidos los Priuilegios de la Cartuja en lo tocante al Reyno de Granada, à los terminos de el derecho comun, de lo qual se saca porilacion precisa, que si por derecho comun estàn obligados los Religiosos a pagar diezmos, los han de pagar en el Arçobispado de Granada, sin que les pueda fauorecer exempcion, ò priuilegio alguno, con que solo se vendrà a reducir la disputa deste pleyto en ajustar la disposicion de el derecho comun, y a que estàn obligados los Religiosos conforme a ella.

63 Esto supuesto, es comun decisiõ de derecho, y resolucion de los Authores, que todos los Religiosos deuẽ pagar enteramẽte el diezmo de los frutos de sus predios, y de otros qualesquiera frutos, y cosas, que lo pagan, y deuen pagar los seculares, yà labren las tierras a sus expensas, ò ya las den en locacion a colonos estraños.

64 Sic deciditur *in cap. commissum 4. de decim.* ibi: *Peruenit ad nos, quod Monachi de Bosse, Ecclesiæ Sanctæ Mariæ, in cuius Parochia commorantur, decimas ex integro non persoluunt; ea propter mãdamus; quatenus eos, vt decimas de terris cultis inquibus olim domus constructæ fuerant, præfactæ Ecclesiæ cum ea integritate persoluant, quà priusquam in ea Parochia morarentur, solebant persolui, compellas, & sicut etiam de pascuis olim decimæ persoluebantur, ita nunc de eisdem ad frugum fertilitatem translatis decimas volumus absque diminutione persolui.*

65 Idem disponitur *in cap. nuper., de decim,* ibi: *Nuper Abbates Cisterciensis Ordinis, in generali Concilio Congregati; ad commonitionem nostram, prouide sta-*

statuerunt, ne de cætero fratres ipsius Ordinis emant possessiones, de quibus decimæ debeantur Ecclesijs: nisi fortè pro Monasterijs nouiter fundandis. Et si tales possessiones eis fuerint pia fidelium deuotione collatæ aut emptæ pro Monasterijs de nouo fundandis, committantur alijs excolendæ, à quibus Ecclesijs decimæ persoluantur, ne occasione priuilegiorum suorum Ecclesiæ vlterius prægrauentur, decernimus, vt de alienis terris, & à modo acquirendis, etiam si eas proprijs manibus aut sumptibus excollant, decimas persoluant Ecclesijs, quibus ratione prædiorum antea soluebantur: nisi cum ipsis Ecclesijs aliter duxerint componendum, & hoc ipsum ad alios regulares, qui gaudent similibus priuilegijs, extendi volumus, & mandamus, vt Ecclesiarum Prælati promptiores, & efficatiores existant ad exhibendum eis de suis malefactoribus iustitiæ complementum: eorumque priuilegia diligentius, & perfectius studeant obseruare.

66 *Cap. veniens 8. de transactionib.* ibi: *Ipsos,* (habla de Monges) *& agricolas decimationes ex quibuslibet rebus prouenientibus ex integro, & illarum, quas illicitè detinuerãt iustam æstimationem restituere eidem Ecclesiæ compellatis.*

67 Optimè deciditur *in cap. 2. §. Cæterum, de decim. lib. 6* ibi: *Cæterum idem Religiosi, tàm exempti, quã non exempti de terris, & possessionibus acquisitis hactenus, & àmodo adquirendis, decimas integrè soluant illis Ecclesijs, quibus eædem possessiones, & terræ prius fuerant decimales, nisi super hoc speciali iure, vel priuilegio sint muniti.*

68 Y es muy puntual, y digna de tenerse muy presente la decision de la *ley 4. tit. 20. p. 1.* dum ita inquit: *Adriano Papa dio priuillejo à los Tẽplaros, è à los Hospitaleros, è à los de la Orden del Cistel, q̃ no diessen diezmo de las heredades que labrassen por sus manos, ò cõ sus despensas. E este priuilegio fue guardado hasta el Concilio*

lio general, que hizo el Papa Inocencio el Tercero, que fue fecho en la Hera de 1255. años. E en este Concilio fue establecido, que les valiesse el priuilegio que les otorgò el Papa Adriano, quanto en las heredades que auian ganadas fasta aquel mismo Concilio, laborandolas, assi como de suso es dicho. Mas de las q̃ despues ganarō, de qualquier manera que las ganassen, mandò que diessen el diezmo dellas tambien como lo dàn las otras Ordenes, quier las labrassen por sus manos, ò de otra guisa. E aun estableciò demas, que non comprassen heredades ningunas de aquellas de que solian dezmar à las Iglesias seglares: fueras ende para fazer Monasterio de nueuo. E si las comprassen, ò ge las diessen, quier las labren ellos, quier las den à otro à labrar, q̃ dèn el diezmo de ellas. E todas las otras Ordenes de qualquier manera que sean, deuen dar diezmo de todas las heredades que ouieren: fueras ende, de aquellas que començaren à labrar nueuamente, derrompiendo los montes, è arrancandolos, è metiendolos en labor. Pero si grande agrauamiēto recibiessen en la Iglesia Parroquial, deuen dar el diezmo por ello.

69 Por esta ley se quita la duda q̃ se podia ocasionar de algunos textos del derecho Canonico, q̃ parece eximian à los Religiosos del Cistel, y Templarios de la paga de diezmos, quando à sus expensas cultiuauā las tierras, porque estos fueron anteriores, y se obscuriò su decision hasta el Concilio general Lateranense, como tambien afirma esta ley, y se manifiesta del *cap. Nuper*, referido; pero despues del Concilio general, no ay Autor que diga, que segun el derecho comun, abstraidos los Priuilegios, se puedan escusar los Religiosos de pagar diezmo de todos sus predios, y heredades, y à los labren à sus expensas, ò y à los dèn en arrendamiento, porque en vno, y otro caso pagan enteramente el dizmo.

70 Y esta resolucion por comun siguen los Doctores antiguos, Abad Panormitano, el Cardenal Zauarela,

Iuan

Iuan Andres, Hostiense, Butrio, Anchartan. in *dict. cap. Nuper, de decimis*, quos sequuntur Gutierr. *cons. 5. num.* 17. Lesios *de iustitia, lib. 2. cap. 39. dub. 5. num.* 24. & alij, quos refert, & sequitur August. Barbos. *in d. cap. Nuper, à num.* 1. Seraphin. *decis.* 1380. *num.* 3. Rebuf. *de decim. q. 5. n. 31. & q. 14. num.* 42. Gutierr. *lib. 2. Canon. q. 21. num.* 136. ibi: *Illud denique prætermittẽdum in proposito non duxi, nempè, quod Religiosi priuilegiati de non soluẽdis decimis eam soluere nihilominus tenuentur de alienis terris, & de fructibus possessionum, quas acquisierunt post Concilium Lateranense, etiam si eas proprijs manibus, aut sumptibus excolant, illis Ecclesijs, quibus ratione prædiorum antea soluebantur; quia priuilegium prædictum solum sibi prodest, quoad terras ante prædictum Concilium adquisitas, non verò extẽditur ad postea adquirendas, seù adquisitas; vt cauetur in Concilio generali relato, in cap. Nuper, de decim.* Barbos. *de iure Eccles. lib. 3. cap. 26. § 3. num.* 20. Rota apud Dianam *part. 9. fol. mihi* 358. *col.* 2. vers. *Non obstat, in vna Hispalens. decim.* Cancer. *tom. 1. var. cap.* 23. *de decimis, num.* 3.

71 Ex quo infertur, y no puede negar el Conuento de la Cartuja, que en los terminos de derecho comun, abstraidos sus priuilegios, estàn obligados a pagar diezmo, en la misma forma que lo estàn los seculares, de todos los predios que han adquirido por qualquiera titulo, ò labrandolos a sus expensas, ò dandolos en arrendamiento, segun claras, y literales disposiciones de derecho.

72 Ni obsta alegacion, que se ha hecho por el Conuento, diziendo, que esta Bula contiene vicios de obrrepcion, y subtrepcion: porque està es vna alegacion muy vulgar, y de poca substancia, lo qual se reconoce, por la inspeccion de la misma Bula, donde consta, que el

señor Emperador, hizo especifica relacion de todo quãto passaua en la percepcion de estos diezmos, las disputas, y pleytos que mouian los de la Cartuja, cõ pretexto de sus Priuilegios, y otros fundamentos. Respecto de la qual no se puede dezir, q̃ en ella ay vicios de obrepcion, ni subrepcion, porque ni se omitiò cosa alguna, ni se hizo relacion incierta, ni esto lo ajustarà el Conuento, ni lo ha probado, como tenia obligacion. Con lo qual cõcurre, que la misma Bula preuiene, que no seã oìdos alegando estos vicios de obrepcion, y subrepcion. Con que expressamente se hallan excluydos de esta ofensa.

73 Y dezirse, que no se hizo relacion de vna transacciõ de el año de veinte y tres, no puede tener fundamento juridico, porque ni se ha probado plenamente que huuiesse tal transaccion, ni que esta fuesse valida, ni que tuuiesse efecto. Y quando todo esto cessara, es cierto, que el señor Emperador no interuino en ella, ni se ha probado, que diesse licencia, ò tuuiesse ciencia de ella. En cuyos terminos el señor Emperador no tuuo obligaciõ de hazer relacion de aquella transaccion, que se supone de el año de veinte y tres. Con que se reconoce el poco fundamento de esta alegacion. Y que su Santidad tuuo noticia de lo que passaua, y de la costumbre que auia. Y auiendo puesto la clausula, *non obstante quacumque cõsuetudine*, se entiende, que el Sumo Pontifice, tuuo noticia de todo lo que passaua, lo qual basta aunque sea in genere, para que no pueda ser impugnada la resolucion desta Bula cõ el fundamẽto de que huuo en ella subrepcion, vt resoluit Rota apud Farin. 1. *part. recentior. decis.* 192. *num.* 6. Casador. *decis.* 12. *num.* 6. *de Præb.* Et decis. 1. de priuileg. Belamer. *decis.* 296. *num.* 1. quos refert, & sequitur Barbos. *de clausis. claus.* 87. *n.* 1. & 2.

A R-

ARTICVLO QVINTO.

Fundase, que no les puede obstar à las Iglesias la transaccion en que se funda el Conuento de la Cartuja, por ser nula, y quando se deuiera obseruar, tiene diuersa inteligencia de la que se le dà por el Conuento. Y se responde à los instrumentos, Bulas, y probanças de la Cartuja, con distincion de cada vno.

74 Reconociendo el Conuento esta proposicion, y la claridad con que està decidida la duda de este pleyto, por la Bula de *Paulo III.* recurre à dezir, que despues de esta Bula se hizo concordia, entre el Arçobispo de Granada Don Fernando Niño, y el Conuento, por la qual se ajustaron en que huuiesse de pagar el Conuẽto cierta cantidad de diezmos, en la forma que en ella se refiere, y pretende se aya de obseruar esta concordia, y condenar à la Santa Iglesia en los mil ducados de oro que se pusieron de pena.

75 Esta pretension no tiene fundamento juridico en que poder insistir. Tum, porque no se puede negar, que por esta Bula de *Paulo III.* se le adquiriò derecho à su Magestad, y a la Santa Iglesia de Granada, y demàs Iglesias de aquel Reyno, para que huuiessen de percibir los diezmos, en la forma que en la Bula se dispone, y que en virtud de ella estauan en possession antes, y al tiempo que se hizo la transaccion, como expressamente se confiessa en la presentada por el Conuento, dõde se dize que la Santa Iglesia estaua en possession en virtud desta Bula, cuyas palabras en lo que toca a esta cõfession quedan propuestas supra *n.* Y de esta possession le resul-

tò el derecho mas eficaz, ad text. *in l. traditionib. 20. ff. de pact.*

76 Ex quo infertur, que estando la Santa Iglesia con derecho adquirido, y en possession en virtud de la Bula, no pudo el Arçobispo Don Pedro Niño hazer transaccion sobre los diezmos de las Iglesias, sin licencia especial de su Santidad, y qualquiera que hiziesse seria nula; y no podria obrar efecto juridico, principalmente, siendo sobre materia de diezmos; vt probatur, *in cap. veniens 8. de transaction.* ibi: *Arbitrantur autem se posse tueri cuiusdam transactionis prætextu, inter præfatos Monachos, & quemdam Sacerdotem memorati G. prædecessorem facta, vt de duabus carruatis terræ, quas in dominio suo Monachi tenent, tertiam tantum decimarum parte exoluant, & infra. Mãdamus quatenus, nisi præfati Monachi transactionem præscriptã authoritate Apostolica cõfirmatam esse docuerint, cum alias inter personas facta potius, quã inter Ecclesias videatur: nec pacta inter alios acta alij obesse patiamur: ipsos, & agricolas decimationes ex quibuslibet rebus prouenientibus ex integro, & illarum, quas illicite detinuerant; iustam æstimationem restituere eidem Ecclesiæ compellatis.*

77 Este texto es tan formal, que no solamente habla de la transaccion hecha con Religiosos sobre diezmos, sino que tambien pondera el perjuizio de terçero, que se seguia de la transaccion. Como en nuestro caso se reconoce el graue perjuizio, que se siguiera de su obseruançia a las Iglesias de aquel Reyno, y especialmente al Real Patrimonio; y tambien prueba, que los Monges, y sus Colonos deuen pagar diezmos enteramente a la Iglesia, *ipsos, & agricolas, decimationes ex quibuslibet rebus prouenientibus ex integro restituere.*

78 Y la conclusion referida, de que sea necessaria aprobacion de su Santidad, ò licencia, para hazer seme-

jan-

jantes transacciones, afirman Inocencio, *in d. cap. veniẽs n. 6.* ibi: *Quia compositio celebrata, vel inita super minuẽda quantitate decimarum confirmari non potest, nisi per Papam.* Bertrando, *cons. 14. & cons. 116. num. 10. in principio, volum. 1.* Iuan Andres, y otros Authores, que refiere Barbos. *in d. cap. veniens, num. 1.* Rebuff. *de decim. q. 13. num. 6. 20. & 26.* Farinac. *tom. 2 decision. selectar, decis. 585. num. 3.* ibi: *Et hæc eo magis Domini admittenda consueverunt, quia agitur de concordia super decimis, quæ sine Papæ authoritate interdicitur.*

78 Todo esto tiene menos duda, auiendo capitulo expresso en la concordia; en que se pacta, q̃ para la validacion de ella se ha de solicitar el consentimiento de su Mageſtad, y aprovacion de su Santidad; *vt in cap. 8.* ibi: *Item que acosta de ambas partes, y con suplicacion de ambas se procure el consentimiento de sus Magestades, è aprobacion de su Santidad,* PARA LA VALIDACION DE LA DICHA ESCRITVRA DE TRANSACCION, *Memor. fol. 80. B. num. 191.*

79 Y en el capitulo quinto, *fol. 8. num. 188.* reconocen, que faltando el consentimiento de su Magestad, y aprovacion de su Sãtidad, ha de ser ninguna la trãsaccion, ibi: *Para que si por falta del consentimiento de su Magestad, ò de su Santidad, ò de el General de su orden, ò por otra qualquiera razon, se diere por ninguna esta conveniencia, &c.*

80 De lo qual se infiere con evidencia, que los mismos contrayentes que dieron ley al contracto, estavan en dictamen, y voluntad, de que esta transaccion no avia de tener consistencia, sino interviniendo los dos requisitos essenciales, consentimiẽto de su Magestad, y aprovacion de su Santidad. Y por esto hizieron todo el contracto condicional, poniendo por forma precisa, que se avian de obtener estos dos requisitos, los quales es constante, q̃

no se obtuvieron, porque ni huvo consentimiento de su Magestad, ni aprobacion de su Santidad.

82 Ex quo infertur, que aviendo faltado esta condicion, por no averse impetrado el consentimiento de su Magestad, y aprovacion Pontificia, quedò nullo el contracto, como si no se huviera hecho al principio, y quedò la Santa Iglesia, y los demàs interessados en la possession en que estavan, quando se diò principio a este ajustamiento, *l, qui suspensiva, vel resolutiva haeredi, ff. de condit. & demostr. & ibi glos.* Bart. *&* DD. *l. si fundus, l. Lutius, l. fideicommissum. ff. eod. l. ex facto, §. si quis rogatus, ff. ad Sen. Cons. Trebel. l. fideicommissa, §. sicut ita, ff. de legat. 3. si ita liberis, ff. quando dies legat. cedat. l. cõmodissime, l. Gallus, §. & quid si tantum, ff de liber. & posthum.* Ioseph Ramon. *Cons. 6. num.* 92. Tiraquell. *de retract. convention § 2. glos. 1. n. 4.* Surd. *decis.* 268. *n.* 18. *&*. 19. *n.* 11. inquit: *Quod condictio inducit formam quae maxime procedunt in contractibus, in quibus strictior est interpretatio facienda, & a verbis non est recedendũ, l. veteribus. ff. de pact. l. quidquid ad strigẽdae, ff. de verbor. oblig.* Castill. *lib. 4. controvers. cap* 55. *nu.* 12. Hermosill. *in l. 5. tit. 4. p. 5. n. 4.*

82 Y en terminos de que aviendo los contrayẽtes prevenido, que para la validacion del contracto, se huviesse de obtener beneplacito de su Santidad, y que no interviniendo este, sea nulo el contracto ipso iure. Lo resuelven Mier. de maiorat. 4. *p. q.* 11. *numer.* 40. *&* 41. vbi loquitur de beneplacito Apostolico, & assensu Regio. Optimè Alexand. Ludovis. *decis.* 192. *numer.* 1. vbi loquitur de beneplacito Apostolico in contractu transactionis apposito, & quod semper obstat exceptio, non obtentae confirmationis Apostolicae, Gratian. *discept. cap.* 168. *nu.* 13. qui etiam loquitur de transactione in qua fuit cautum de beneplacito Apostolico obstinẽdo.

Lu-

Ludovico Posthio *decis.* 215. *num.* 3. 7. & 8. vbi etiam negat manutentionem, ex instrumento facto sub beneplacito Sedis Apostolicæ.

83 Y ningun Autor niega esta conclusion, quando los contrayentes consideraron por nulo el cõtracto, faltando el beneplacito Apostolico; y quisieron que de otra forma fuesse nulo; como en nuestro caso se dize en el *cap.* 8. de la concordia. *Y con suplicacion de ambas partes se procure el consentimiento de sus Magestades, y aprobacion de su Santidad,* PARA LA VALIDACION DE LA DICHA ESCRITVRA DE TRANSACCION, Memor. *fol.* 80. *B. numer.* 191. Aviendo dicho en el Memor. *cap.* 5. *fol.* 80. *num.* 188. *para que si por falta del consentimiento de su Magestad, ò de su Santidad, &c. Se diere por ninguna esta conueniencia.* Como lo afirman los Autores referidos, y lo resuelve Barbos. *de clausulis, claus.* 3. *anu.* 9. qui loquitur de beneplacito Apostolico in contracto apposito, quod reddit illum conditionalem, & quod fructus percepti ante implemẽtum conditionis sunt restituendi.

84 Y aviendo el Obispo, y Convento contratado debaxo de el supuesto, que se avia de impetrar beneplacito Apostolico, y licẽcia de su Magestad, no verificado este supuesto de las licencias, es constante fue nula la trãsaccion, vt probat Dom. Salgad. *de Reg. protect.* 3. *p. cap.* 10. *num.* 51. Iuan Gutierr. *cons.* 1. *numer.* 16. vbi; quod quando lex vnum disponit, & alterum præsuponit, vt habeat locum dispositum, verificari debet præpositum.

85 La nulidad de esta transaccion es mas clara, por el perjuyzio que se sigue à su Magest. de ella; porque no es dudable, que a su Magestad pertenece el derecho de Patronato de la Santa Iglesia de Granada, y las demàs de aquel Reyno, es plusquam notũ, porq̃ lo dize la misma Bula, ibi: *Ius Patronatus, & presentandi personas*

ido-

idoneas ad ipsius Regni Metropolitanam, & aliàs Cathedrales, & Collegiatas, nec nõ Parrochialis Ecclesias, earumque Dignitates, Canonicatus, & Præbendas, ac alia Beneficia, & Hospitalia erectas, & erecta, seu erigendas, & erigenda, reservavit, & concessit.

86 Y porque fundò las Iglesias, y diò el suelo para ellas, vt deciditur *in l. tit. 15. p. 1.* Y en terminos de Iglesia Catedral es la *ley* 4. del mismo titulo, & probat Bart. *in Auth. vt nullus fabricet, coll. 5.* latissimè Dom. Solorç. *de Iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. c. 2. n. 12.* vbi plures Autores refers. Y porque presenta todos los Prebendados q̃ es el fruto del derecho de patronato, vt *in l. 1. tit. 15. p. 1.* ibi: *E quando la Iglesia vacare, deue presentar Clerigo para ella, & in l. 5. eod. tit. cap. consultationibus, de iur. patronat.* vbi Barbos. *num. 5.* vers. *Præsentatus*, & vers. *Intellige*, vbi plura iure refert.

87 Ex quo fluit, que los Obispos no pueden hazer contrato que contenga especie de enagenacion, por el qual se disminuyan, ò se pongan de peor calidad los bienes de su dotacion, sin consentimiento expresso de su Magest. vt deciditur *in d. l. 2. tit. 14. p. 1.* cuyas palabras quedan ponderadas suprà *n.* & probatur *in c. fin. ijs 16. q. 7.* Abbas *in cap. suggestum, de iur. patronat. colum. vlt.* Lambertin *de de iur. patront. lib. 3. 6. q principal. n. 2. 3. art. sextæ quæst. princ. & 4. art.* Et expressius probatur *in l. 6. tit. 14. p. 1.* ibi: *Consintiendo el Patron de alguna Iglesia, que el Obispo*, & inferius; *pues que el donadio fue fecho con otorgamiento del Patrono, capit. suggestum, de iur. patron.* Iuan Andreas in additionibus ad Speculatorem, titul. de emptione, §. Nunc videndum, vers. *Cæterum*, Cardinal *in Clement. 1. columm. 2. de decimis*, Decio *cons. 174. in fin.* Rebuff. *in cap. sine exceptione 12. q. 2. in glos. verb. ad tractatum, pagin.* 112. los quales hablan en consentimiento de aquel que tiene el Patronato de Legos.

89 Y es singular el texto *in l. in diem 9 ff. de aqua pluvia arcend. §. 1. ibi: Non autem solius eius ad quem ius aquæ pertinebit voluntas exigetur in aqua cessione, sed etiam domini locorum, & si dominus vti ea aqua non possit, quia recidere in solidum ad eum potest.*

90 Y la razon es, porque disminuidas las rentas q̃ le diò, y constituyò por dote, y congrua sustentacion à estas Iglesias, y sus Prebendados, està obligado por derecho, y por la misma Bula à suplirles lo q̃ le faltare; para que se mantengan estas Iglesias, y se sustenten los Canonigos, Racioneros, y Beneficiados, que no tienen otra renta; sino que la produce este derecho de percibir los diezmos, vt probatur in *l. 1. tit. 15. p. 1.* ibi: *Assi el que ficiere la Eglesia, es tenudo de sofrir la carga della, abondandola de todas las cosas, que fueren menester, quãdo la faze, è amparãdola despues que fuere fecha. E patronazgo es derecho, ò poder que ganan en la Iglesia por bienes, que fazẽ los que son patrones della, este derecho gana home por tres cosas. La vna, por el suelo que dà a la Eglesia en que la fazen. La segunda, porque la fazẽ. La tercera, por heredamiento que le dà a que dizẽ dote, onde vivan los Clerigos, que la sirvieren, è de que puedã cumplir las otras cosas.* Et in *l. 2. tit. 16. p. 1.* verl. *Pero ante*, ibi: *Que le señalen alguna heredad, que finque siempre, para ella, que ser onde salga renta*; & inferius. *E tal heredad como esta es llamada en latin Dote.*

91 *Auth. vt determinatus sit, num. Clericor. §. 1. glos. in c. piæ mentis, 16. q. 7. cap filijs 16. q. 7. & capit. quicumque, cap. in summ. 63. distint.*

92 Lo qual se califica bien con las cedulas que ha obtenido el Cabildo, para que su Magestad les dè aumẽto de congrua, por averse atenuado la renta, y sobre pedir nuevo aumento, ay pleyto pendiente en la Camara.

93 Y para el punto de que por seguirse perjuyzio à su Magestad, sea necessario su consentimiento, es muy formal el texto *in l. in cōcedēdo. ff. eod. tit. de aqua pluu. arcend.* ibi: *Auiendo determinado que es necessario el consentimiento de aquel que tiene derecho Real, y se le perjudica por otro, que tambien le tiene, dize: Nec in merito cum enim minuatur ius eorum consequens fuit exquiri an consentiant.*

94 Y el señor Covarrub. *pract. cap.* 36. *num.* 9. afirma, que es necessario este consentimiento del Patrono, aunque aya beneplacito, y licencia de su Santidad, y que muchos Autores resuelven, que alias es nulo el cōtracto, y todos convienen en que sea nulo ipso iure, ò que se rescinda, contradiziendolo el Patrono, D. Valenç. *cons.* 3. *num.* 60. vbi, que es necessario el consentimiento del patrono en la enagenacion de los bienes que son dote de la Capellania que possee la Iglesia, y cita à Speculator, y Rebuffo.

95 Y vltimamente, si los contrayentes pueden dar ley à los cōtractos, vt inquit Consultus *in l.* 1. §. *Si convenit, ff. depo sit.* ibi: *Contractus enim legem ex conventione accipiunt.* Quando el Arçobispo, y el Convento huvieran podido otorgarle sin licencia de su Magestad, y aprobacion de su Santidad, si su intencion no fue sino otorgarle, de forma que no valiesse, sino interviniendo estos requisitos; como se puede pretender que este ajustamiento aya de obrar fuera de su voluntad, intencion, y consentimiento contra la disposicion de la *ley non omnis, ff. si cert. petat.* y la conclusion vulgar de derecho en este caso?

96 Denique, pro Coronide huius resolutionis adijcitur, vna decision clara del señor Rey Don Alfonso en la *l.* 2. *titul.* 14. *part.* 1. que habla de la enagenacion de las cosas de la Iglesia, en la qual dando la forma, como

los

los Prelados pueden enagenar las cosas de la Iglesia en los seis casos que refiere la *ley* 1. (en ninguno de los quales estamos) añade al fin de esta *ley* 2. que aun en estos seis casos, no puede el Prelado enagenar de ninguna forma los bienes, y derechos que el Rey le huviere concedido a la Iglesia; y por ser tan decissivas las palabras, se ponen à la letra, ibi: *E como quier que los Perlados puedē vender, ò enagenar las cosas de la Eglesia, por alguna de las maneras sobre dichas: Emperolas heredades, que los Emperadores, ò los Reyes, ò sus mugeres oviessen dado a las Iglesias, non las pueden enagenar en ningun a manera.*

97 No se puede hallar decision mas clara para persuadir à que esta transaccion no pudo; ni puede tener subsistencia.

98 Con esta ley de Partida concuerda el texto, *in l. omnia, C. de paganis, & Sacrificijs, & Templis*, donde hablando de las cōcessiones hechas à las Iglesias por el Emperador, dize: *Id in eorum Patrimonijs æterna firmitate perduret.*

99 Y Saliceto en este texto, haziendo argumento de la *ley in agris, ff. de acquir. rer. domin.* dize: Porque el Principe tiene voluntad de que sus munificencias en todo tiempo se conozcan, y conserven.

100 De inceps, porque el Obispo solo es vn Administrador de las Iglesias de aquel Reyno, y de los diezmos que le pertenecen, como èl mismo lo confiessa en la transaccion presentada por el Convento, ibi: *Y en nombre de las Iglesias, fabricas, y Hospitales de su Arçobispado, è como su Administrador*; *Memor. fol. 77. num* 183.

101 Y expressamente se dispone *in l. 4. tit. 14. p. 1.* ibi: *Debe el Obispo, &c.* Et ibi: *Mas es como Mayordomo, para recaudar las cosas, è ampararlas, & in cap. 2. de donation.* ibi: *Quod cum Episcopus, & quilibet Prala-*

latus Ecclesiasticarum rerum sit Procurator, *non Dominus*, *cap. vltim.* 12. *q.* 1. *cap. sine exceptione* 12. *quæst.* 2. *cap. casellas* 10. *q.* 2. & probat Barbos. *in dict. cap.* 2. *de donationib.* Azebed. *in l.* 6. *tit.* 2. *libr.* 1. *Recopill. à n.* 2. *& seqq.* vbi alios refert.

102 Ex quo infertur, que el Administrador no puede transigir, deteriorando, y perjudicando el derecho q̃ està ya adquirido, porque à quien le està prohibida la enagenacion, tambien le està prohibido el transigir, vt expressé deciditur, *in l. non solum*, *C. de Prædiminor*, *cap. cum tempore*, *de arbitrar.* Pinell. *in l.* 1. *C. de bon. mat. p.* 3. *num.* 44. Afflict. *decis.* 138. *num.* 2. D. Molin. *de primogen. lib.* 4. *cap.* 9. *num.* 8.

103 Y en terminos se dispone *in d. l.* 4. *titul.* 14. *p.* 1. ibi: *Mejorar debe el Obispo, ò otro Prelado qualquier su Eglesia en las cosas que pudiere co derecho: pero non puede empeñar, nin enagenar las cosas de ella: Esto es porque non es señor dellas, mas es como Mayordomo para recabarlas, è ampararlas, è por esto no puede hazer donadios, ni vendidas, que se tornen en gran menoscabo de su Eglesia, è si las fiziere deben ser desfechas, maguer sean fechas con otorgamiento de su Cabildo.*

104 Y la razon es, porque los Obispos no tienen libre administracion de los bienes pertenecietes à la Iglesia, vt inquit, *glos in cap. si privatum* 12. *q.* 1. verbo *Procurationem*, ibi: *Non tamen habent liberam, & generalem administrationem*, Azeved. *in dict. l.* 6. *tit.* 2. *lib.* 1. *num.* 2.

105 Y que el Administrador, maximè, no teniendo la libre administració, como no la tiene el Obispo, segun la glossa que queda propuesta en el numero anterior, no puede transigir en quanto à los bienes de su administracion, lo prueban Batt. *in l.* 1. *in secunda lectura* 3. *opposit*, *ff. de officio Procurat.* *Cæsar.* Iass. *in l. si Præses*, *num.* 11. *C. de transact.* Menoch. *de præsumpt. libr.* 1. *q.* 46. *num.* 39.

106 Y en terminos de que el Prelado de la Iglesia no pueda hazer transaccion sobre las cosas que pertenecen à la Iglesia, lo resuelve Pareja *de instrument. edict. tit.7.resol.3.numer.94.* fundandose en la doctrina de Acursio *in l.cum ij, §.Si vni*, verb. *Transactione, ff.de transact.* ibi: *Quæ fortè alio possidente transigunt, & sic alienant.* y refiere à Batt. y Iass. *in l.nulli, ff.eod. tit.* Pedr. Surd. *cons.451.num.25.lib.3.& cons.501.num.9.lib.4.* el señor Molin. *lib.4.cap.9.num.27.* Gracian. *discept. cap.476.num.16.& 17.*

107 Y vltimamente, que en las enagenaciones de los bienes Eclesiasticos se requiera cupulativamente el beneplacito de su Santidad, y la evidente, è indubitable necessidad, probat *ex c.1.de rebus Eccles. non alien. lib.6.* Donat. Anton. de Marinis quotid. resolut. *cap.6. per tot.* Castro Palao *tractat.11.disput.vnic.§.2.num.1.& seqq.* Surd. *cons.181.numer.14.* y otras decisiones de Rota, Barbos. *de iure Ecclesiast. lib.3.cap.30. numer.11.* ibi: *In alienationibus bonorum Ecclesiasticorum requiruntur duo copulativè, & solemnitas, nempè beneplacitum Apostolicum, & causa, nempè necessitas evidens, ac indubitata.*

108 Y en terminos de transaccion lo resuelve el señor Covarr. *lib.2.variar.cap.17.num.2.*

Que quando se debiera observar la transaccion, no tiene la inteligencia que le dà el Convento.

109 Dado caso que se deviera observar esta trãsaccion, quod omni ex capite negamus, por ella tambien consta quanto se aparta la pretension del Convento de lo que contienen sus capitulos.

110 El primero, dize: *Que los dichos Prior, y Convento de la Cartuja, è sus Colonos, labradores, parciarios,*

rios, arrendadores, sean obligados a dezmar, y diezmen de todos predios, è cortijos, y heredamientos, è tierras que tienen enteramente; con que todo lo que se dezmare, se dè la quarta parte de lo dezmado al dicho Prior y Convento, è para que verificacion de lo que al presente tienen, dèn por memoria todos los heredamientos de cortijos, è tierras que al presente tienen, para que de sus diezmos se haga la division, è particion susodicha, è se ponga la dicha memoria al pie de esta escritura. Memorial, fol. 79. num. 184.

111 Este capitulo dispone cõ toda claridad, que el Convento, y sus Arrendadores ayan de pagar el diezmo enteramente de los predios, y cortijos que tenian ya adquiridos, y de que estavan en possession al tiempo de la transaccion. Y de todo lo que procediere de estos diezmos, se le aya de dar la quarta parte al Convento.

112 El segundo, dize: *Item, que todos, è qualesquiera heredamientos, è cortijos, è tierras que de aqui adelante al dicho Monasterio adquiriere, por qualquiera via, è forma, que sea por compra, è donacion, è manda, è limosna, ò herencia, ò en otra qualquiera manera; que de sus heredades diezmen enteramente al señor Arçobispo, è Dean, è Cabildo, è à todos los demàs que tienẽ derecho a las dichas decimas, sin que el dicho Prior, è cõuento lleve de alli cosa alguna; pero que si trocaren algunas de las heredades, que al presente tienen, è posseen por otra alguna, hasta la cantidad de lo que dieren en trueque, usen, y gozen de esta Concordia, de la manera que gozaran si no hizieran el dicho trueque, para que de la que dieren en trueque se paguẽ enteramente los diezmos. Memor. fol. 79. num. 185.*

113 Esta transaccion està tan clara en sus capitulos, y palabras que no admite interpretacion alguna; porque en el primero se dispone, que el Convento diezme de todos los Predios que tenia enteramente, con que

de

de lo que se dezmare, se le diesse la quarta parte. Y en el segundo, que de todos los que adquiriesse de alli adelante por qualquiera titulo, pagasse enteramente el diezmo; con que podemos dezir lo que el Consulto, *in l. ille, aut ille* 25. §. 1. *de legat*. 3. ibi: *Cum in verbis nulla est ambiguitas, non debet admitti voluntatis quæstio, l. continuus* 137. §. *cum ita in fin. ff. de verb. oblig. l. non aliter* 67. *ff. eod. tit. l. hæredes*, §. *Penult ff. de testam. l. Labeo*, §. *fin. ff. de supelectil. legat l. pediculis ff. de auro, & arg. legat. &* §. *Labeo l. voluntatis, C. de fideicommis. l. ancilla, C. de furtis*, Bart. *in l.* 1. *num.* 6. *ff. de reb. credit.* Fachin. *cons.* 1. *num.* 6. *&* 16. *lib.* 2. *& num.* 8. *ex* Bart. *in l. Centurio* 116. *ff. de vulgari, & pupill. substit. inquit quod verba testatoris, quando habent propriam significationem, non est necessaria interpretatio, quia sic voluisse testatorem constat.* Dom. Valenç. *cons.* 23. *num.* 119. *& cons.* 201. *num.* 36. *& ex pluribus*, probat Castill. *lib.* 4. *cap.* 6. *à num.* 47. *& seqq. & cap.* 10. *num.* 6. vbi ex Peregrin. *de fideicommis. art.* 11. *numer.* 2. *&* 3. *notat, quod quando verba sunt clara habemus textum. nec glos. indigemus ad explicandam disponentis intentionem.* Y podemos dezir en este caso lo que dixo el texto *in Auth. de restitut. fideicommis collat.* 9. ibi: *Subtilius testamentum considerantes in verbis ipsius invenimus.*

114 Reconociendo el Convento la claridad con que se dispuso la paga de diezmos en estos capitulos, recurre à valerse del capitulo quarto de la transaccion, pretendiendo estar dispuesto en èl, que no ayan de pagar diezmo de lo que labraren a sus propias expensas; siendo asi, que esto se opone ex diametro al capitulo primero, y segundo, que quedan ponderados. Y para mayor convencimiento de su pretension, se ponen las palabras de este capitulo, que tienen muy diversa inteligencia de la que por parte del Convento se les ha dado en

sus

ſus alegatos, y dize aſsi eſte capitulo 4.

115 *Iten, que por quanto el dicho Prior, y Convẽto de la Cartuja, ſolamente ha de llevar, y dexar de pagar los diezmos de las tierras, y heredamientos que verdaderamente labrare à ſus propias coſtas, y expenſas, ſegun derecho. Que ſi por caſo, en fraude de lo que le es permitido por derecho en la manera dicha, directa, ò indirectamente faltaren, y procuraren dezir, ò afirmar, que los heredamientos, y tierras ſe labran à ſus expenſas, y gaſtos, no ſeyendo aſsi, para efecto de defraudar los diezmos, &c.*

116 Reconoceſe con evidencia, que eſta clauſula, ò capitulo tiene relacion à las antecedentes, y ſe ha de entender repetido en ella todo lo que ſe contiene en el capitulo primero, y ſegundo, lo qual ſe infiere de aquellas palabras: *De lo que le es permitido por derecho en la manera dicha: Las quales ſon relativas, y repetitivas de todo lo antecedente; vt in l. avia, ff. de cond. & demoſtrat. l. ſi ita ſcripſero 38 ff. de condit. & demonſtrat. l à ſe toto 77. ff. de hæred. inſtit. L. lege, ff. de verbor. ſignif. l. ſi quis in princip. 22. ff. de legat. 3. l. 1. C. de manumiſ. teſtam.* Zephal. *conſ.* 153. *num.* 59. *lib.* 2. Menoch. *conſ.* 328. *n.* 5. *verſ. Tertio*, vbi loquitur de clauſula, *modo, & forma prædictis, & conſ.* 231. *nu.* 78. *lib.* 3. Burſat. *cõſ.* 51. *num.* 14. *vbi, quod hæc verba faciunt relationem modi, & formæ eorum, quæ ſupradicta diſpoſita*, Alvarad. *de coniectur. ment. difunct. lib.* 2. *cap.* 4. *numer.* 30. Peregrin. *de fideicommiſſ. articul.* 16. *num.* 2. *& conſ.* 18. *numer.* 11. *lib.* 1.

117 Y en terminos de aquellas palabras, *como dicho es*, lo reſuelve Azeved. *conſ.* 15. *num.* 45. vbi quod hæc verba, *como dicho es*, ſunt relativa præcedentium, cum omnibus ſuis qualitatibus, & cum pluribus, quos congerit, notat Mieres *de maiorat.* 2. *p. q.* 6. *à nu.* 532.

&

& quatuor sequentib. vbi de dictionibus, *ipsa dicta modo, quo supra. & modis præmissis*, quod de notent identitatē, & sint relativæ, & repititivæ præcedentium, Castill. *lib. 4. cap. 43. à num.* 11. vbi in fine, quod relatio operatur, vt censeatur facta secundum omnes qualitates, quæ sunt in relato, etiam quo ad substantiam, & *num.* 13. Quod dicitur expressum, & specificatum illud, quod per relationem ad aliud disponitur, sive exprimitur, & prosequitur numeris sequentibus, Casanat. *cons. 50. n. 27 & 47.* D. Molin. *de primog. lib. 3. cap. 5. num. 64.* Fusar. *de substit. q. 403. num. 39. &* ex pluribus probant late Aldentes, ad Dom. Molin. *dict. lib. 3. cap. 5. n. 64. vers. Authoris vero sententia.*

118 Tum, porque quando tuvieran alguna duda estas palabras del capitulo 4. se devian interpretar por los otros capitulos antecedentes, primero, y segundo; los quales dieron forma al contracto, y no reciben duda en si, ni el Convento lo hà alegado; vt brobatur *in l.* 1. *C. de impuber. & alijs substit.* ibi: *Verum est non aliàs partes testatorem substitutioni tacitæ in seruisse, quam quæ manifestè in institutione expressæ sunt, l. fin. §. Cui dulcia. ff. de vino trinit. & oleo. leg. l. Titia. §. Titiæ, & l. vlt. ff. de verbor. oblig. l. qui filiab. ff. de leg.* 1. *in l. hæredes palam* 21. *§. Si quid post. ff. de testam.* ibi: *Vtique placeret coniectionem fieri eius, quod reliquit, vel ex vecinis scripturis, leg. si servus plurium* 53. *§. fin. ff. de legat.* 1. ibi: *Item earum, quæ procedent, vel quæ secuuntur, summarum scripta sunt spectanda, cap. secundo requiris* 41. *de appellat.* Y es muy singular el texto, *in l. Titia* 134. *§. Idem respondit, ff. de verbor. oblig.* ibi: *Idem respondit, plerumque ea, quæ præfationibus conuenisse cōcipiuntur, etiam in stipulationibus repetita creduntur: Sic tamen, vt non ex ea repetitione in vtilis efficiatur stipulatio, l. quæsitum, §. Papinianus quoque, ff. de fun-*

do instruct.l.frater,l.quamvis,C.de fideicom.l. qui liberis,§.vlt.ff.de vulg. & pupill.substit.l.cum in testamento,§.fin.ff.de hared.instit.l.vtrum.ff. de petition. hared. Surd.*decis.*210.*n.*10.*& cons.*313.*nu.*88. *& cons.* 375. *num.*28.*lib.*3.*& cons.*455.*ex num.*7.vbi, *quod ex præcedentibus declarantur sequētia, & quod ex vicinis scripturis declaratur ambiguitas,* Cephal.*cōs.*196.*num.*15. *&* 20.*lib.*2. Riminald.*cons.*23.*num.*95.*lib.*1.Casanat. *cons.* 17.*num.*8.*& consil.*47 *numer.*42. *& cons.* 53. *num.*56.*&* 83. Menoch.*cons.*452.*numer.*7.*lib.*4. Peregrin.*de fideicomm.art.*16.*num.*108. vers. *Præterea.* & cum multis probat Castill.*lib.* 4.*controversiar. cap.* 50.*a nu.* 19.vbi,quod vna pars imperfecta ampliatur, per alias partes in quibus magis clare,& specificé locuutum fuit,*& num.*21.quod verbum in vna parte positū debet intelligi secundū quod in alia parte reperitur clarius positum;idem Castill.*lib.*2.*controvers.cap.*4. *a nu.* 10.vbi,quod præcedencia declarat sequentia.

119 Respecto de lo qual, siendo los capitulos primero,y segundo de la transacciō claros, aunque el quarto que se le sigue,tuviera alguna duda,es cierto, que estava resuelta por los capitulos precedentes, que hablan cō toda distincion.Especialmente,porque si se admitiera la inteligencia,que el Convento quiere dar al capitulo quarto,huviera sido inutil todo lo dispuesto en los capitulos primero,y segundo,y se contravenia expressamente a ellos.Y en este caso, porque contracto no sea inutil,corre mas llana la conclusion de que se deva estar a lo capitulado expressamente,recibiendo de esto interpretacion lo dudoso,que parece lo contradice.Como dize el Consulto,*in d.l.Titia,l.*34.§.*idem respondit,ff.de verbor.obligat.*ibi:*Idem respondit, plerumque ea, quæ præfationibus conuenisse concipiuntur,etiā in stipulationibus repetita creduntur:Sic tamen vt non ex ea repetitio-*

tione inutilis efficiantur stipulatio.

120 Túm, porque esto es mas sin duda, atendiendo, que el capitulo es claro; pues aviendo dicho, que el Convento ha de llevar, y dexar de pagar los diezmos de las tierras, que verdaderamente labrare à sus propias expensas, SEGVN DERECHO.

121 Quo supposito, siendo clara la disposiciõ de derecho en que ningun Autor ha puesto question que los Religiosos, conforme a disposicion de derecho, ayan de pagar diezmos de todas sus tierras, y heredamientos, que adquirieren, ò ya los labren a sus expensas, ò los dén en arrendamiento. como queda fundado por el *cap. nuper, de decim.* y otros textos, y Autores que quedan referidos supra num.

122 Es constante, que el Convento por fuerça de este capitulo, solo se podia escusar, si valiera la transacciõ de pagar los diezmos de aquellos predios que tenia, y se le dieron al tiempo de su fundacion, labrandolos a sus propias expensas; no de los que despues adquiriesse; porq̃ esto no es SEGVN DERECHO, sino contra la disposicion expressa del.

123 Y finalmente, si no puede negar el Convento, que lo que se le concediò fue SEGVN DERECHO, cõ examinar lo que dispone en este caso, conforme a los textos, y autoridades que quedan põderadas supra num. quedarà sin question esta disputa. Pues siendo relativas las palabras al derecho, se sugeta, restringe, y limita su inteligencia a la disposicion de èl, *vt ex l. a se toto, ff. de hæred. instit.* y otros textos probabimus supra num. & in terminis de la clausula *pro vt de iure*, ex Decio, Thusc. & alijs, probat Barbos. *de claus. claus. 115. n. 9. in fine*, y en lo individual de la palabra *secundum ius*, es la *l. pactum, quod bona fide, in fin. C. de pact.* vbi gloss. verb. *Secundus ius.*

De-

124 De inceps, porque la clausula segun derecho la tiene, *provt de iure*, se refiere solo a las palabras precedentes inmediatas, sin q̃ se pueda estēder a los otros pactos en que ay especial providencia, y capitulos claros, *vt inquit* Seraphin. *decis*. 922. *n*. 5. Barbos. *de claus. claus*. 115. *n*. 5. Y en el *num*. 12. muy ajustado a nuestro caso dize, que esta palabra induce condicion de forma, que si por derecho se concede, lo que se pactò, se conseguirà; y si se niega, se avrà de denegar; cita à Surd. *cons*. 379. *nu*. 34. y à Seraph. *decis*. 530. *n*. 5. y à Bruno, *cons*. 17. *n*. 5.

125 A que se añade, que lo verosimil, es q̃ el Arçobispo, Dean, y Cabildo no avian de dexar en la libre voluntad del Convento el pagar, ò no pagar diezmo. Lo qual era cierto si se observara la inteligencia que el Cõvento dà al *cap*. 4. porque labrãdo a sus expensas todos los predios, Cortijos, y heredamientos, y beneficiando la demàs hazienda, se eximia omnimodamente de la paga de diezmos. Lo qual no se deve presumir; porq̃ por este medio conseguia el Convento, aun mas de lo q̃ le pudieran dar sus privilegios. Y la Santa Iglesia perdia todo su derecho, y aun el que antes tenia, segun la primera concordia q̃ el Convento dize se avia capitulado, y observado, *vt in l. in vendẽtis* 13. *C. de contrah. empt. l. sub hac conditione* 7. *ff. de action. & obligat. l. centessimis*, §. *fin. ff. de verbor. obligat*. Y esta inverosimilitud es la mejor, y mas principal interpretacion que pueden tener todos los capitulos desta concordia, vt ex *l. ob carmen*, §. *fin. de testibus, l. cum res in princ. l. cũ in testamẽto*, ibi: *Secũdum id, quod credibile est, cogitatum credendũ est, ff. de rebus dub*. Bald. Castrens. Roland. Cravet. Thusch. & alijs, cõsiderat D. Larr. *allegat*. 28. *num*. 17. vbi, quod verisimilitudo est caput omnium interpretationum.

126 Denique, no se puede presumir, que aviendo en los dos capitulos antecedentes, con toda claridad, de-

li-

liberació,y acuerdo pactado lo que se avia de observar, se corrigiera incontinenti todo lo dispuesto, y los contrayentes mudaran de dictamen, sin reformar especialmente lo que antes aviã dispuesto, *vt ex l. si quando, C. de in officios. testam.* vers. *Neque enim, l. non ad ea* 88. *ff. de condit. & demostr. vbi glos.* verbo *Præsens in fine*, ibi: *Quia non est verissimile, vt corrigat, quod incontinenti fecerat, l. cum hic status*, vers. *Penitētiam, in fin. ff. de donat. inter vir. & vxor.* Cardin. Thusc. *litt. C. conclus.* 1036. *num.* 12. *& lit. I. conclus.* 330. *num.* 34. Castrens. *cons.* 336. *in princip. volum.* 1. Mantica *de cōiect. lib.* 12. *tit.* 1. *num.* 2.

127 Y en terminos de que quando el capitulo, ò clausula anterior es claro, no se deve entender al siguiente capitulo, que parece tiene alguna contrariedad. Lo resuelve el señor Larrea *decis.* 60. *num.* 6. *in medio*, ibi: *Et quod plus est, si in prima clausula rectè provisum, dummodo expressè de eius revocatione non constet, de secūda, quæ aliquo modo contrarietur, nihil curandum, vt argumento textus notabilis, in l. si te solum* 27. §. 1. *de hæred. instit. &c.*

128 Et demũ, si ay duda en esta escritura de trãsacciõ, es cõstante cõforme a derecho, q̄ se deve hazer la interpretacion contra la pretension del Convento, que se funda en ella, y la presenta como fundamento de su intencion, *vt ex l. veteribus, ff. de pactis, cap. imputari, & cap. inter dilectos, de fid. instrum.* probant Bald. ibi: vers. *Non magis*, Burg. de Paz *cons.* 2. *num.* 85. *& consil.* 27. *num.* 31, Dom Valenç. *cons.* 150. *numer.* 26. *& consil.* 173. *num.* 5.

Respondese à la observancia de la transaccion que el Convento alega.

126 Reconoce el Convento la flaqueza de sus fun

damentos; y assi recurre a la possession, y observãcia de la transaccion, desde el año que se otorgò. Y para comprobacion de la conclusion vulgar, que la observancia tenga fuerça de ley, y que explique los contractos, recibiendo inteligencia de ella, se avràn juntado muchas autoridades muy conocidas.

130 Sed hoc de facili conuincitur. Lo primero, porque ay diferencia en ser el contracto valido, y dudarse de lo decissivo de el; y en que manerá le entendieron los contrayentes, por estar dudoso en algunos capitulos, que no contrarian a otros expresos.

131 Y en este caso es de estimacion la observãcia, y possession en que se funda alguno de los cõtrayentes, y se aplica a estos terminos la conclusion referida, que se deua atender a la observancia, y possession, si es vniforme, clara, y especifica.

132 Aliud est, quãdo el titulo es nulo por defecto de potestad, ò solemnidad, y tiene resistẽcia de derecho; porque entonces no aprovecha, ni es de estimacion alguna la observancia, y possession; principalmente sino es inmemorial; la qual, ni la tiene, ni la alega el Convento. Porque siendo nulo el titulo de la transaccion, en cuya virtud dize el Convento, que ha tenido possession de no pagar, y percibir los diezmos, esta nulidad influye vicio en la possession; de forma, que no puede ser estimable, no solo, en el juyzio de propiedad, ò possessorio plenario, sino tampoco en el juyzio de manutẽcion, que es donde mas se atiende a la possession; porque esta possession siempre es accessoria, y dependiente de el titulo, vt probatur in *l.2.ff.de bonor.posses.secũd.tab.* ibi: *Ambulat cum dominio possessio*, & tradit Bald. *in l.cum rem alienam, num.26. C.de legat. & in rubrica de causa possession.num.6.&* 10. Gregor. Lop. *in l.7 tit.4.p.3.* verbo *Possession*, Dom. Valenç. *conf.97.num.219.* Auẽdan. *de exequend. cap.12.num.32.part.1.* Dom. Molin. *lib.*

2.*cap.6.num.*75.vbi,quod tituli defectus officit possessioni, Bellamer.*decis.*278.vbi,quod allegãs titulum infectum,ex quò fluit possessio,peius facit,quam si nil pro titulo allegaret, Dom. Larrea *alleg.* 28. *nu.* 3.*vbi,quod titulus influit in sequentem possessionem*; optimè Fontanel.*decis.*516.*a nu.* 12.& 16.

133 Tum,porque esto procede no solo en el juizio de propriedad,como es el q̃ se disputa,sino tambien; como queda referido en el juizio de manutencion; la qual no se dà al que se funda en possessiõ; que nace de titulo invalido, como en los terminos individuales lo resuelve Posthio *observat.*43.*num.*7.Fõtan.*decis.*516 *a num* 12.& 16.vbi,que presentando titulo, que diò causa a la possessiõ,si este es vicioso,ni aprovecha la possession,ni se dà manutencion,& quod hoc est plus, quã notum, Posthio *decis.*215.*num.*3.& 4. que habla en terminos de transaccion hecha sub beneplacito Sedis Apostolicæ;y resuelve,que no aviendose obtenido, no se dà manutencion,ibi: *Possessionem aut tenutam manutẽnibilem nullo modo adquirere potuerunt, non impleta conditione beneplaciti obtinendi, sub qua fuit contractum.*

134 Tum,porque el Convento; siendo nulo este tratado,y transaccion, no pudo adquirir possession en virtud de el,ni ofender la que tenia la Santa Iglesia, que confessò el Convento en la concordia; porque el titulo nulo,no transfiere possession valida,ni para el efecto de prescribir,ni para el de ser manutenido,vt probatur *in l. si quis ante*,vers.*Siquidem*, *ff. de adquir. posses. l. si aliquam,C.eod.tit.*Bald.*in l.non dubium*, *num.*18.versic. *Similiter,C.de legib.*Palac.Rubios *in rubric. de donat.* §.76.*num.*6.*vers.Item possessio*, Menoch. *cons.* 1073. *num.*12.*lib.*11.Bursat.*cons.*140.*num.*18.*libr.* 2. Alexand.*cons.*69.*num.* 14.*lib.* 5.Dom. Valenç.*consil.* 32. *num.*35.vbi,quod hoc multo fortius procedit, quando

con-

contractus fuit a principio nullus. Posthio *decis.* 215. *num.* 8. vbi, quod translatio possessionis impeditur deficiente causa habili ad illam transferendam, Merlin. *decis.* 43. *num.* 3. post tractatum de pignoribus.

135 Tum, porque a esta possession se opone la *Bula de Paulo III.* en virtud de la qual tenian possession la Santa Iglesia, y demas Parroquiales de aquel Reyno; en la qual se manda, que el Convento pague diezmos, irritando, y ànulando qualquiera possession, ò costumbre que aya en cõtrario. Y en estos terminos, no aprovecha la possessiõ q̃ se huuiere obtenido cõtra la Bula referida, no solo en lo principal; pero ni aun para la manutenciõ, *ex cap. si eo tẽpore* 45. *de elect. in* 6. ibi: *Efficiũt tamen vt effectu careãt ea, quæ post modũ subsecũtur*, *c.* 2. *in fin. de preb. in* 6. Casador. *decis.* 1. *numer.* 1. *de restitut. spoliat.* Puteo, *decis.* 197. *num.* 3. *lib.* 3. Quitilian. Mandos. *in reg.* 1. *Chancell. q.* 3. *numer.* 4. Menoch *de recup. posses. remed.* 15. *num.* 444. Gonç. *ad regul.* 8. *glos.* 66. *numer.* 29. Garcia *de benefic. p.* 5. *cap.* 1. *num.* 427. D. Covarr. *pract. cap.* 17. *num.* 6. vers. *Quarto*, nunc sic respondendum, Menoch. *de retin. remed. vlt. numer.* 24. Rodrig. *de annis reddit. lib.* 1. *q.* 17. *num.* 21. Alexand. Ludovis. *decis.* 370. *num.* 7. Y en terminos de contracto hecho de otra forma, que la que se contenia en vna cõstituciõ de *Paulo II.* lo resuelve Postio, *decis.* 215. *a num.* 15. *&* *num.* 16. quod talis possessor non posit vti aliquod de remedijs possessoris, nec summarissimo manutentionis, *&* *num.* 22. quod ingredienti possessionem absque beneplacito Apostolico, in contractu reservato, nullo modo potest suffragari possesio, avt detentatio, sine legitimo titulo, & quod hæc non est possesio, sed iniqua occupatio, quæ accupatori non prodest.

136 Ex quo infertur, que la possession que preten de el Convento, quando la huuiera prouado con distincion, que no ha hecho, no pudo perjudicar a la possessiõ, que

que es constante, y no se niega, tenia la Santa Iglesia, en virtud de el Breve de su Santidad de *Paulo III.* al tiempo de la transaccion. Y es cierto, que la retuvo, y no tuvo animo de perderla hasta que con efecto se huviessen impetrado el beneplacito Apostolico, y la licencia de su Magestad; porque pendiente esta condicion no pudo la Iglesia perder la possession, ni el Convento entrar a adquirirla, *vt ex l. qui absenti, §. 1. ff. de adquir. posses.* ibi: *Neque aliter accipientis fiunt, quam cōditio stiterit.* Oldrad *cons.* 139. *num.* 5. Nata *cons.* 372. *numer.* 6. & ex Ripa, Tiraq. & alijs probat in terminis contractus sub beneplacito Sedis Apostolicæ, Ludov. Post. *decis.* 215. *num.* 7.

138 Y esto procede con mayor razon, quando por la Bula de *Paulo III.* se les quita qualquiera reclamaciō, ò recurso, imponiendo perpetuo silencio al Convento; ibi: *Ac de Apostolica potestatis plenitudine perpetuum silentium imponimus*, en cuyos terminos no se le puede dar audiencia impugnādo cosa alguna de las que la Bula comprehende, vt resolvit in terminis Seraphin. *decis.* 1020. *per tot.* vbi quod denegata oris apertione per Papam non debet audiri, qui contra Bulam exceptionem proponit.

139 Con lo fundado concurre que la possessiō, q̄ ha alegado el Convonto no es clara, y vniforme, sino equivoca, y diversa, porque aviendo articulado a la sexta preguta en el interrogatorio, que està al principio de la *pieça* 12. que en la concordia estava prevenido, que de las tierras que diesse en arrendamiento el Convento, y que tenia yà adquiridas, llevasse la quarta parte de diezmo; Y q̄ de las que adquiriesse en adelāte, no llevasse parte alguna, sino que todo el diezmo le percibiesse la Santa Iglesia enteramēte; Y que en esta forma se avia observado la dicha concordia: dizen los testigos a la segunda pregunta de la probança, que està en dicha pieça 12. q̄

el Convento de todas las tierras, que dà en arrendamiento, sin distincion, cobra la quarta parte; de que se reconoce ser contrario lo que deponen los testigos a lo que contiene el interrogatorio de el Convēto. Y es de notar, que esto no se lo preguntavan en aquella pregūta segunda, sino que corresponde a la sexta esta deposicion. Y en la sexta donde avian de responder cerca de esto, dizen, que han oido dezir lo cōtenido en ella; siendo assi, que dexā dicho en la segunda, que lo saben, aunque con el encuētro referido deponiendo contra el mismo interrogatario. Y el principal, y primero testigo, que es Andres de Salaçar, a la sexta pregunta dize, q̄ solo ha oydo lo cōtenido en ella, y que se remite a la cōcordia. Y a la septima pregunta dize, que no ha oydo dezir a persona ninguna, que el Convēto aya pagado diezmo. Y casi todos los testigos deponen de oidas; respecto de lo qual, esta probança equivoca, no clara, especifica, ni vniforme, no puede aprovechar al Convēto en este juyzio de propiedad, ni aun en el de la possessión, y manutencion, vt ex Ant. de Butrio *in cap. fin. de caus. possess. & propriet.* Socin. *cons.* 187. *columnn.* 8. *vers. Tertio, num.* 20. *volum.* 2 Bald. *in l.* 2. *num.* 15. & alijs tradit Dom. Valenç. *cons.* 177. *num.* 82. & 83. vbi, quod hoc maximè procedit, quando deficit legitimus titulus; idem probat Gracian. *discept.* 113. *num.* 67. Farin. *decis.* 50. *num.* 1. 2. *tom. in posthum.* D. Larrea, *decis.* 5. *n.* 10. Cyriac. *cōtrovers. lib.* 1. *controv.* 10. *num.* 61. Postio *de manut. observ.* 49. *num.* 1. Pareja *de instrum. edit. tit.* 1. *resol.* 3. §. 3. *nu.* 138. *vbi loquitur de observantia instrumenti, & numer.* 147. & 148.

140 El Convento viendo esta equivocaciō de la primera probāça, bolviò à hazer nuevo interrogatorio, y pedir restitucion, y hizo la probāça que està en la pieça 13. y examinò muchos de los testigos de la primera probança. Y Andres de Salaçar, que avia depuesto en ella di-

dize en esta de cierta ciencia, q̃ el Cõvento no paga diezmos de todas las tierras que cultiva. Y aviendo dicho, que se remitia à la concordia en la primera probança, y deponiendo en lo demàs de oidas. En esta segunda, depone de todo lo que contiene; y el año en que se otorgò refiriendo todos sus capitulos con distincion; y diziẽdo, que se han observado, y guardado. De lo qual se reconoce el encuentro, y contrariedad que tiene este testigo, y todos los demàs que contiene esta segunda probança, y que han sido inducidos, y instruidos por la parte del Cõvento, para que digan al tenor de su interrogatorio, cõ conocimiento de lo q̃ avian depuesto en la primera probãça, haziendoles dezir lo q̃ antes auiã dicho no sabiã, ò que deponian de oidas, refiriendose a los instrumentos.

141 Y esta subornacion, è induccion de los testigos, la presume el derecho, quando se buelven à examinar por segundo termino, sobre los mismos articulos que avian depuesto en el primero termino, vt in Authent. *de testib.* §. *Quia verò. & in Clem. fin. eod. tit. & in cap. fraternitatis, eod. tit. l. 4. tit. 9. libr. 4. Recopil.* ibi: *Y que de esto se sigue, que las partes bueluen a hazer probança con testigos sobre los mismos articulos, y los sobornan, y corrompen, y hazen probanças falsas, &c.* Et notant Doctores, *in d. capit. fraternitatis,* & docet. Abb. *in cap. præsentium in n. 2. extra de testib.* Aceved. *in d. l. 4 tit. 9 lib. 4. Recop. num.* 1. vbi, quod præsumitur sobornatio in productione testium super eisdem articulis, post testium publicationem. Y es muy formal la *glos. in d. Auth. de testib.* §. *Quia vero in fin.* verbo, *Nõ habebit in medio*; donde hablando de la reproduccion de los mismos testigos, despues de aver dicho, que no pueden bolver a deponer à pedimiento de la misma parte q̃ los avia presentado, y q̃ no puedan añadir cosa alguna à las primeras deposiciones, ni mudarlas; dize: q̃ esto

es

es sin duda, si cum aliquâ partium testis fuit locutus.

142 Túm, porque no teniendo titulo el Convento, como no le tiene, por ser nula la transaccion, no le puede aprovechar la possessión, y observancia de lo que contiene, para excluir a aquel que tiene à su favor la presumpcion de derecho, y possession mas antigua, vt extextus *in cap. cum personæ, de privil. lib.* 6. Palac. Rub. *in repetit. cap. per vestras*, §. *Sed pulchra dubitatio*, *n.* 43. probat Garcia *de Nobilit. glos.* 8. *numer.* 7. vbi refert Otaloram, & alios.

143 Túm, porque la possession no es estimable, quando la parte, que se funda en ella, carece notoriamente de titulo, como sucede al Convento, que se funda en vna transaccion nulla contra su Magestad, y la Santa Iglesia, que tienen claro derecho; de que no se duda, vt probat Innocencius *in cap. cõstitutus, de filijs præsbyt.* Paul, Castr. *in l.* 2. *C. edict. Divi Adrian. Toll.* Iasson *in l. naturaliter* §. *nil commune, ff. de acquir. posses.* Bertrand. *cons.* 191. *vol.* 1. Holdrald. *cons.* 1. Menoch. *in quarto responso finerien(. num.* 31. Cravet. *cons.* 302. *n.* 6. Anton. Gomez *in l.* 45. *Taur. numer.* 183. Avend. *de exequend.* 1. *p. cap.* 4. *n.* 11. & ex alijs Garc. *de Nobil. gloss.* 12. *num.* 86. & 87. *vers. Ad vnum advertè*; Sarmiento *libr.* 2. *Select. capit.* 13. & *omnes Author. supr. relat.*

144 Tum, porque la observancia, y possession, que es todo el fundamento del Convento, como cõsta de las probanças, no es vniforme. Y esta es la limitaciõ clara de derecho a la regla vniversal de la observancia, que quando esta no es vniforme, no puede aprovechar la observancia que se alega, y prueba. Y basta que aya vn acto vario, porque han de ser los actos con todo vniformidad, *vt in l. semper in stipulationibus, ff. de reg. iur.* ibi:

ibi: *Quod si nec Regionis mos appareat, quia varius fuit*, Bart. *in l.2 in princip. num.* 22. *ff. solut. matrim.* Decio *consil.* 11. *num.* 12. Morocio *respons.* 34. *num.* 8. & 9. & *ex aliis*, Dom. Valenç. *cons.* 67. *num.* 35. 36. & 37. & *cons.* 178. *num.* 52. Pareja *de instrument. edition. tit.* 1. *resol.* 3. § 3. *num.* 138. & 147. & 148.

145 Tum, porque la possession debiò ser con ciẽcia, y paciencia de su Magestad, y del Arçobispo, Dean, y Cabildo de la Santa Iglesia, y de otra forma no puede aprovechar al Convento, vt probatur *in l. quotiens*, §. 1. *de servit. l.* 3. §. *Dare*, *ff. de vsufruct. legat. l. si à te*, *ff. si servitus vindicet. l. si ego*, §. 1. *ff. de public.* & *vectig.* & *in l.* 2. *C. de servit.* & *aqua*, vbi Bart. *num.* 8. donde aconseja sean cautos los Abogados, y partes en articularla, y aprobarla con toda distincion, Posth. *observat.* 40. *n.* 5. & *passim DD.*

146 Tum, porque pretendiendo el Convento, q̃ el Arçobispo, Dean, y Cabildo, que fundan de derecho, no puedan percibir los diezmos del Arçobispado, era necessario que demàs de la ciencia, y paciencia, probassen tambien, que aviendo pedido los diezmos al Convẽto, este huviesse hecho repugnancia, y se aquietasse el Arçobispo, y Cabildo a esta repugnancia; y mediante esta acquiescencia, se fundasse la possession; y de otra forma, ni le puede aprovechar al Convento la possession, y prescripcion que alega, no aviendo probado la repugnancia de su parte de no pagar diezmos, aviendoselos pedido, y la acquiescencia del Arçobispo, Dean, y Cabildo, para que no los pagasse, *vt ex gloss. in l. qui luminibus*, *ff. de servitut. vrb. Præd.* verb. *Formam*, *circa finem*, ibi: *Tamen incipit currere ab eo tempore, quo vicinus cœpit ædificare, & tu prohibuisti iure huius servitutis, non prius*, probant in puncto decimarum, Seraphin. *decis.* 1202. Farin. *p.* 1. *decis.* 213. *n.* 2. Burat. *decis.* 572. Posth. *observat.* 10. *à nu.* 101. Rota apud Dia-

nã,p.9 *in Hisp.decim*.Cor.Meltio. versic. *Nec relevat. fol.michi*.410.Rubeo *decis*.302.*n*.22.*tom*.10.

147 Y la razon es,porque en los derechos negativos,la quasi possession toma principio desde la denegacion de aquel que se abstrae de la paga,negando deberla hazer,vt probant.Bald.*in cap.quærelam,nu*.3. *de elect. vbi*.Abb.vers.*nota*,Gracian.*discept*.113.*num*.21. Loterio,*de rebenefic.lib*.1.*cap*.38.*a n*.113.Roder.Xuar.*allegat*.16.*num*.3.Dom.Covarr.*lib*.1.*var.cap*.9.*num*.2. *& in regula possessor*.2.*p*.§.4.*num*.6.Garcia, *de nobil. glos*.33.*num*.6.& ex alijs probat Postio. *decis*.321.*nu*. 32.

148 Quod nõ solũ procedit en la possessiõ lõgi aut longissimi temporis,sino tambiẽ en la inmemorial, vt ex Bart.*in l*.1.§.1.*ff.de itiner.act que priv*.Bald.*in l*.2. *C.de seruit.& cons*.352.*num*.3.*lib*.1. Et alijs antiquis probant Palac.Rub.*in c.per vestras,notab*.2.§.1.*n*.43 D.Molin.*de Hispan.prim.lib*.2.*cap*.6.*numer*.23.vbi hoc est indubitatissimum.Osasco,*decis*.101.*num*.21. Capicio.*decis*.57.Aflict.*decis*.67. Cesar Barcio, *decis*. 61.*numer*.19. Achil. Pedroch.*consil*.36. *ex numer*. 338.

149 Y esta doctrina procede sin duda, quando la prescripcion,ò possession se propone contra el que tiene la assistencia de derecho,vt docet D. Covarr. *in regul. possessor.p*.2.*num*.10.*in princ.& in* §.2.*num*.12.vers. *tertia species*,Osasco,*decis*.101.Postio,*obseru*.40.*n*.18. 19.& 20.Rouit.*decis*.97.*num*.5.Marescot.*lib*.2.*var. cap*.100.Tondut.de pension.*decis*.53.*nu*.3. Rota apud Dian.*in Hispal.decimar*.Coram.Bichio *fol. mihi* 455. vers.*Secundo animadvertendum*.

150 Ex quo infertur,que no aviendo provado el Convento la ciencia,y paciencia de el Arçobispo,Dean, y Cabildo,ni la acquiescẽcia en que no pagasse los diezmos despues de averlo repugnado, no le puede aprovechar

char

char la possession, y observãcia, que alega, como queda fundado.

150 Y en los terminos individuales de observãcia, q̃ trata de interpretar vn contracto, que para que valga esta observancia sea necessaria individual ciencia de aquel contra quien se alega la observancia, por aver interuenido en el contracto lo fundan, y resuelven Curtio Iun. *cons*. 131. *num*. 11. Paul. Castr *cons*. 454 *nu*. 3. *libr*. 1. Menoch. *cons*. 337. *num* 7. vers. *respondeo primo*, Rota apud Rubeum *tom* 2. *decis*. 328. *num*. 6. ibi: *Neque etiam facit observantia allegata in contrarium a die suppressionis vsque ad annum* 1551. *in quo fuit motalis, quæ observantia potuit interpretari litteras Iulij: Nam vltra responsiones datas in alijs decisionibus, fuit iterum responsum quod cum agatur de inducenda observantia pro inducenda interpretatione litterarum Apostolicarũ, in præiudicium dimidiorum portionariorum; ista observantia non potest illis obesse, nisi ostendatur, quod habuerint individuam scientiam suppressionum.*

151 Y aunque se ha pretendido provar que tuvieron sciencia los arrendadores, esta no està provada, y aunque lo estuviera, no pudiera perjudicar, ni a su Magestad, ni al Arçobispo, Dean, y Cabildo, vt provatur in *l. licitatio*, §. *earum rerum*, *ff. de public. & vectig. l. quãuis*, §. *si conductor*, *ff. de acquir. posses. l. fin. C. eod. titul.* Bald. *cons*. 76. *vol*. 2. Surd. *cons*. 454. *a n*. 95. Dom. Salgad. *in labyr. p*. 1. *cap*. 20. *a n*. 32. Postio. *de manuten. observat*. 35 *num*. 64. Y en terminos de diezmos lo resolviò la Rota *in Hispal. decimar*. que refiere Dian. *p*. 9. *fol*. 389. ibi: *Dato igitur, quod arrendatarij etiã fuerint negligentes in exigendo tales decimas, eorũ tamẽ negligẽtia nõ præiudicabit Capitulo, minusq; illud privabit sua possessione quinimo illius vigore manutẽtionẽ petere potest.*

152 Rota apud Rebeum, *tom*. 10. *decis*. 310. *num*. 23. ibi: *Nec vissa fuerunt subsistere dicta non nullorum tes-*

testium inductorum pro parte Dom. Francisci deponentium de scientia, & pacientia capituli; Nam (præter alia quæ contra eos adducebantur) eliduntur, tum ex ipsa ratione scientiæ per eos adducta, in qua referunt ea tantum quæ acta fuerũt inter ipsos singulos, & decimatores, arrẽdatarios, seu conductores decimarum; non autem cum capitulo, nec aliquo ex capitularibus cui nullum inde inferri potuit præiudicium.

153 Y esto procede con mayor razon, atendiendo la costumbre particular que ay en Granada, y su Arçobispado, de administrar, y percibir los diezmos, nombrando el Dean, y Cabildo fieles, para que recojan los granos de trigo, cebada, y mijo, y que los demàs frutos se arrienden cada año, y los perciban los arrendatarios, que son diferentes personas en cada vno. Y que la forma que tienen de cobrar los dichos diezmos, es recibir lo que cada vno lleva a las tercias, y alholies, sin hazer diligencias judiciales para la cobrança, como està probado por la Santa Iglesia a la 5. pregunta concluyentemẽte. Respecto de lo qual, aunque algunos se subtraigã de pagar los diezmos, no tienen, ni han tenido noticia de ello los Arrendadores, y mucho menos su Magestad, ni el Arçobispo, Dean, y Cabildo. Y en estos terminos se reconoce, que ni aun los arrendadores pueden tener noticia de las personas que dexan de dezmar, respecto de que los que diezman, llevan por sus personas las cantidades del diezmo a los Alholies, ni al Arçobispo, Dean, y Cabildo se puede seguir perjuyzio de que el Convento no aya pagado, ò sus Arrendadores se ayan subtraido de los diezmos, principalmente siendo anterior la possession del Cabildo; vt in terminis resolvit Rota in Hispalens. decimar. coram Meltio, quæ refertur a Diana *part. 9. fol. mihi 389. vers. Et dum*, ibi: *Et dum de anteriori possessioni capituli non dubitatur: multò minus suffragatur fratribus allegata quasi possessio exemptio-*

tionis; cum non doceant, quod sciente, & paciente capitulo non soluerint, Seraphin. *dict. decis.* 1102. *num.* 8. *vers. Et maxim.* Burat. *decis.* 572. *num.* 13. *dict. Hispalens. decimar.* 27. *Iulij* 1644. § *primo, quia non obstat, & vbi in hoc præposito luculenter multi allegantur Doctores. In præsenti autē casu excluditur talis sciētia, & patiētia capituli, dū decimæ non ab ipsomet capitulo exiguntur, sed arrendantur, vt fuit consideratum in dicta Vercell. decimarum* 13. *Nouembris*, § *minus etiam probatur coram. Reu. P. D. meo Cerro immò potius euidentissima resultat contra ictio, & reluctantia capituli, dum ab ipso in arrendamentis, & locationibus, quæ factæ fuerunt pro tempore, exceptæ, & reseruate apparent illorum omnium decimæ, qui eas soluere recusassent ad effectum, vt contra illos iudicialiter experiri posset, vt deponunt testes dicto sumario, num.* 7. *per quam contraditionem necessario aufertur capitulum nūquam intellixisse quasi possessionem velle dimittere, sed saltem eam animo retinere, quæ vt sufficiat ad istum effectum explicat.*

154 Denique la Santa Iglesia tiene pedida restitucion contra qualquiera omission, ò lapso de tiempo, la qual destruye toda la possession, y obseruancia en que se funda el Conuento, *vt probatur in Clement.* 1. *de in integrū restitut.* Alex. *cons.* 71. *vol.* 1. & *cons.* 169. *ex num.* 15. *vol.* 2. Balb. *de præscript.* 4. *part. quæst.* 29. *num.* 1. *vers. contrariam*, Affict. *decis.* 37. & 329. Guid. Papa *quæst.* 594. Surd. *cons.* 520. *per totum*: maxime, *num.* 18. D. Couarr. *in regul. possessor. part.* 3. § 3. *num.* 4. Barbos. *in Authent. quas actiones. C. de Sacros. Eccles.* & *in l. sicut.* 3. *C. de præscript.* 30. *vel* 40. *annor. à num.* 321. D. Valenç. *cons.* 26. *num.* 52. Vela *dissert.* 8. *num.* 35. Castill. *decis.* 194. *n.* 72. *lib.* 2. Ioseph Ludouis. *decis.* 48. *num.* 23. Farin. *decis.* 3. *part.* 1. *in postum.* Fontan. *de pact. claus.* 4. *glos.* 12. *num.* 38. *ad* 103.

155 Respecto de lo qual, auiendo succedido diferen-

tes vacantes en este Arçobispado, se concede con mayor razon la restitucion, como latamente fundò Surd. *cons.* 520 *num.* 11. Reuerterio ad Marin. *obseruat.* 83. *num.* 2. donde funda, y resuelue, que no solo se le concede a la Iglesia la restitucion contra la prescripcion quadragenaria, sino tambien contra el lapso de cien años: principalmente quando ay mudança de Prelados.

156 Ex quo infertur, que con estas vacantes, y mudãça de Prelados, que han sido muchas en el Arçobispado de Granada, desde el tiempo que se supone auerse hecho la transacciõ se huuiera interrũpido qualquiera possession, q̃ huuiesse tenido el Conuento, y de ella se deuia quitar, y deducir todo el tiẽpo de dichas administraciones, y vacãtes, vt expresse probatur, *in cap. auditis* 15. *de præscript.* vbi cõmuniter DD. & decissum extat in Rota corã Pena, *decis.* 1023. & corã Burat. *decis.* 598. q̃ fue en fauor del Arçobispo de Seuilla, & sequitur Ferẽtil. *ad Burat. decis.* 673. *n.* 22. Barbos. *in cap.* 1. *de præscript. n.* 4.

157 Itaque interrumpida la prescripcion, y possession del Conuento, no se pueden jũtar los tiempos para que con ellos se pueda llenar todo el necessario para la prescripcion, sino es, que despues de la interrupcion se empieçe de nueuo la possession, y passe todo el tiempo continuo, que era antes necessario para la prescripciõ, vt *ex l. sicut, & l. cum notissimi, C. de præscript.* 30. *vel* 40. *annor. probat* Vela *differt.* 26. *a n.* 91. vbi plures Authores refert Castill. *de tertijs, cap.* 26. *à num.* 1. Dom. Larrea *alleg.* 16. *à num.* 17. vbi, quod semel interrupta præsciptio non potest postea impleri, nec etiam per mille annos reuiuiscere. Y lo mismo prueba el señor Castill. *tom.* 7. *de tertijs, cap.* 53. *à num.* 3.

158 Et quo fluit, que no auiendo probado el Conuento, ni articulado, que ha posseido in sede plena, continuamente todo el tiempo necessario para la prescripcion, no puede hazerse estimacion de la possession, y obseruancia que alega.

Tum

159 Tum denique, porque estandose litigando vn juizio de propriedad, deducido en las demandas de la Santa Iglesia, y del señor Fiscal; las quales ha contestado el Conuento, auiendo sido condenado a ello por autos de vista, y reuista, no se puede hazer estimacion de las possessiones, aunque fuessen en la manera que el Cõuento alega; porque este juizio de propriedad no tiene dependencia con el possessorio, ni comunidad alguna; vt *in l. naturaliter 12. §. nil cõmune, ff. de acquir. posses.* porque assi como en el juizio possessorio se atiende a las possessiones, assi en el petitorio, y de propriedad, solo se disputan los titulos, & qui potiora iura ostenderit, vencer à este de propriedad, sin hazer estimacion de la possession. Antes, conforme à derecho, el que intenta la propriedad presupone, que su aduersario, ò es posseedor, ù detentador de los derechos, ò bienes, que le pide, vt probitur *in l. officium, l. in rem, ff. de rei vind. l. vn. C. de alien. iud. cap. examinata, de iudic.* Y es conclusion en que nadie pone duda.

160 Respecto de lo qual si se introduce el juizio de propriedad, y el contrario le contesta, ò le condenan, como en nuestro caso, à que responda, y conteste las demãdas en la propriedad; es cierto, que no se haze juizio de el possessorio, aunque estuuiera pendiente, como reconoce Paz *de tenut. 2. tom. cap. 70. num. fin.* vbi, quod tunc quoad proprietatem sententia fertur, nec possessorium attenditur, & quod hoc praxis recepit.

161 Hinc fit, que las sentencias dadas en el juizio possessorio, no perjudican en el de la propriedad, porque en el primero se disputa la possession; y en el segundo el titulo, y puede ser, que el que vence en el possessorio en el petitorio sea vencido; vt *ex l. naturaliter 5. §. nil cõmune, ff. de acquir. posses.* Bart. *in l. 1. C. de ord. cognit.* Mieres *de maiorat. 3. p. quæst. 17. à num. 18.* Dom. Molin. *de Hispan. primog. lib. 3. cap. 13. num. 22.* vbi Add.

num.

*num.*22 Giurb.*decis.*59 *num.*20.Franch. *decis.* 289. *num.*1 Cancer.*var.lib.*3.*cap.*17.*num.* 551. & 552. Surdo *cons.* 189.*num.*32. Paz *de tenut cap.*4. *ex num.* 16. & *cap.*43. D.Crespi de Valdaura *obseruat.*23.*num.* 168. & *obseruat.* 103 *num.*71.

162 Y en los terminos indiuiduales, que no se atiẽda, ni estime la possession en el juizio de propriedad, quãdo se reconoce, que esta pertenece à vno de los litigãtes, probatur in *cap. cum dilectus, de caus. posses. & proprietat.* ibi: *Quod cum super possessorio, & petitorio simùl est actum: vtrumque vna sententia debet terminari, sed licet in pronuntiatione sit possessio præmittenta, in executione tamen debet proprietas præualere, cap. cum Ecclesia Sutrina, eod. tit. glos. in dict. cap. cum dilectus,* verbo *Præualere,* ibi: *Semper enim proprietas tanquam dignior trahit ad se possessionem, vt sequatur dominium, quia iustior est petitio proprietatis,* & ex Lambertin. *de iur. Patronat. lib.*2.*part.*1.*art.*6.*quæst.*3.*princip.num.* 3. Paul. Castrens. *cons.* 401. *col.*3. *in fin. lib.*1. Ancharrano, Grauet. & alij tradit Dom. Valenç. *cons.* 177.*num.* 84. vbi, quod possessio succumbit ex proprietatis probatione.

163 Ex quo fluit, quod omni ex capite, se conuence la pretension de el Conuento, y que no tiene fundamento para escusarse de la paga de los diezmos, y tercias.

164 Y aunque al tiempo de la vista, se hizo relacion en lo principal, leyendose a la letra todos los papeles, y priuilegios en que se fundaua el Conuento; y entõces el Abogado que defendia al Cõuẽto, reconociò deuerse determinar todo el pleyto en lo principal, sin hazer estimacion de vn articulo de manutenciõ introducido sobre los cortijos de Morales, y Zafarraramas; porq̃ no era justo que se determinasse el pleyto en lo principal, en quanto à todos los demàs bienes; y que en quanto

estos dos cortijos se diesse auto de manutencion. Y porque en la peticion del Conuento no se suspendiò el juizio petitorio, y possessorio plenario, como de ella consta. De todo lo qual tienen memoria los señores del Consejo: sin embargo, porque es possible, que en el papel en derecho aya el Abogado del Conuento tocado el punto de la manutencion en quanto à estos dos cortijos, se excluirà esta pretension con toda breuedad, *ex seqq.*

165 Primò, porque en la peticion de el Conuento no està suspendido el petitorio, y possessorio plenario; con que estando pendiente el juizio petitorio complexiuo de todos los bienes que ha adquirido, y adquiriere el Conuento; es constante, que estàn comprehendidos estos dos cortijos de Morales, y Zafarratama, y que sobre ellos deue caer determinacion en lo principal; porque en quanto a ellos se ha conocido tan plenamente, como en quanto a todos los demàs, sin diferencia alguna. En cuyos terminos la sentencia ha de ser vniuersal, sin determinar manutencion en quanto a estos dos cortijos. Lo qual procede mas sin duda, quando la manutencion que pide el Conuento, depende de el titulo de la transaccion; vt probant Alexād. Ludou. *decis.* 283. *n.* 5. Seraph. *decis.* 1278. Ioseph Ram. *cons.* 58. *n.* 5. & 6. D. Molin. *lib.* 3. *c.* 13. *n.* 10. & 14. Y en los terminos puntuales Noguer. *alleg.* 26. *n.* 304. 312. *y* 315. & 321. vbi, q̄ esto procede aunque estèn suspendidos los juizios petitorio, y possessorio plenario. Y que en esta conformidad se determinò vn pleyto en el Consejo Real de las Indias, por auerse recibido el pleyto à prueba, y hechose todas las defensas por las partes, y presentado sus instrumentos, Fontanel. *decis.* 516. *à num.* 12. & *num.* 16.

166 Tum, porque quando esto cessara, siendo la manutencion que pide el Conuento de estos dos cortijos, dependiente de el titulo de la transaccion, no se le puede dar manutencion, cōstando, que es-

te titulo sea nulo, como està probado, principalmente contra la Santa Iglesia, y su Magestad, que tiene la assistēcia de derecho, como resuelue Postio en la *obseru.* 43. *num.* 7. Ludoui. Bello, *cons.* 14. *num.* 22, vbi, que quando consta de el derecho claro de vna de las partes, no se dà a la otra, que no tiene derecho, ò es nulo, la manutencion, que pretende.

167 Tum, porque auiendo probado el Arçobispo, Dean, y Cabildo, que estos cortijos de Morales, y Zafarratama eran dezmeros el año de 64. quando los comprò el Conuento, no pudo perjudicar el que passassen al Conuento; antes en virtud de la assistencia de derecho, y de aquella possession anterior à la compra del Conuēto, se le deue dar à su Magestad, y al Arçobispo, Dean, y Cabildo la manutencion en quanto à los dichos cortijos, vt in terminis *ex cap. quoniam*, §. 1. *ff. de offic. deleg. l.* 3. §. *Ex his. ff. de verb. sign.* Gratian. *discept. cap.* 113. *num.* 17. & *cap.* 310. *num.* 59. Lotherio *de re beneficial. quæst.* 38. *num.* 110. *lib.* 1. *tom.* 1. Cauallerio *decis.* 83. *nu.* 7. y otras decisiones de Rota, lo resuelue Diana (que habla en terminos de diezmos, cōtra vnos Religiosos, que pretendian tener exempcion, en virtud de priuilegios) *part.* 9. *decisionum Rotæ in causa Hispalens. decimarum* 15. *Februarij, fol. mihi* 389. *col.* 2. *in fin.* ibi: *Demum nil refert, quod bona huiusmodi transierint, ex personis laicis in Ecclesiasticas personas, quia cum agatur de alia Ecclesia, ac eius capitulo, illius certe conditio respectu huiusmodi exactionis mutari, adque fieri deterior non potuit ex mutatione personarum, contra quas possidebat.* Et in principio ipsius decisionis, ibi: *Verum etiam ante motam littem, & antequam bona huiusmodi peruenirent, ad manus Fratrum Sancti Pauli, probat suam quasi possessionem exigendi, quæ operatur, vt manutentio illi sit concedenda*, y refiere otras decisiones de Rota.

168 Ex quo conuincitur, que no se deue hazer estimacion de la manutencion del Conuento, en quanto à estos cortijos, y si se huuiera de determinar en ella, era claro el derecho de su Mageſtad, y de la Santa Iglesia, quienes no han insistido en esto, por quedar sin pleytos; y que de vna vez la sentencia del Consejo, como es razon, ponga fin a todas las controuersias, *vt in l. 1. ff. de re iud.*

RESPONDESE A LOS PRIVILEGIOS presentados por el Conuento.

169 El Conuento ha presentado algunos priuilegios generalmente, suponiendo, que por ellos està concedida exempcion de diezmos à la Orden de la Cartuja; y parece que el memorial en esto no habla con toda la distincion que es necessaria; y por esta causa se aurà de proponer lo que cada Bula contiene.

170 La primera Bula es del Papa Iuan XXII. concedida al Conuento de Buen passo; en la qual auiendo hecho relacion a su Santidad, que ocupandose en la cultura de la tierras que se le auian dado para su congrua sustentacion, se abstraian de la asistencia al Culto Diuino, y de los Diuinos Oficios, pretendiendo se les concediesse priuilegio, para que de estas tierras no pagassen diezmo, quando las diessen en arrendamiento à otras personas para que las cultiuassen; y por esta causa su Santidad les concede esta exempciō en aquellas tierras, que tenian para su cōgrua sustentacion, y no se pone derogacion, ni otra particularidad alguna.

171 La segunda Bula, es de Inocencio VI. en que concede exempcion de diezmos al Prior, y Monges del Valle de Bendicion, de la Diocesis de Auiñon.

172 La tercera, es del Papa Clemente VII. en que

con-

concede exempcion de diezmos al Conuento de la Cartuja de Santa Cruz in Iarresio.

173 Otra Bula de Eugenio IV. del año de 1445. concedida à la Cartuja de Montealegre, del Arçobispado de Barcelona, en que le concede exempcion de diezmos de las tierras, que tiene, y cultiua à sus propias expensas.

174 Otra Bula de Celestino III. del año de 1192. en la qual, aunque el Relator aduierte en el num. 158. que este priuilegio fue concedido à toda la Orden; lo cierto es, que fue concedido à Casa, y Conuento particular, como consta de su inspeccion en aquellas palabras, *quæ infra terminos vestros continentur, scilicet intra locum, qui vocatur Clusa*; y haziendo apeo de los terminos, y tierras del Conuento, prosigue: *Vt infra dimidiam leucam à terminis possessionum, quas habetis, nullo Religioso liceat quodlibet ædificium construere, vel possesiones adquirere.* Y prosigue confirmando la prohibiciõ que puso el que les donò estas tierras, de que nadie pudiesse cazar, pescar, ni apacentar los ganados en el termino del Conuento. Con que se reconoce, que este priuilegio solo fue concedido à Conuento particular de la Cartuja; y de qualquiera forma, siendo del año de 1192. no puede aprouechar al Conuento de Granada este priuilegio, por ser antes del Concilio Lateranense, que se celebrò en tiẽpo de *Inocencio III.* el qual consta por la Bula presentada por el Conuento, *Memor. fol.* 159. que possesò la Silla Apostolica el año 1202. despues del Papa Celestino III. Y el Concilio General Lateranense, se celebrò el año de 1217. como se refiere en la *l. 4. tit. 20. p. 1.*

175 Propuestos cõ esta claridad estos priuilegios, se reconoce, que ninguno dellos puede fauorecer la pretension del Conuento, antes la excluye.

Tum;

176 Tum, porque si la Orden de la Cartuja tuuie ra exempcion de diezmos, no tenian necessidad los Cō- Conventos de suplicarlo por privilegio particular, ad text. *in l. vni. C. de Thesaur.* ibi: *Frustra enim precibus impetratur, quod iure communi concessum est.*

177 Tum, porque los privilegios concedidos à vna persona, ò casa particular; no se pueden estender à otras casas, ò Religiosos, sino que tan solamente han de gozar de ellos aquellas casas, ò Religiosos a quien se concedierō *por ser de estrecha naturaleza*, que no admi te extension, vt probatur, *in cap. Porro, de privileg. vbi* DD. Y en terminos de privilegios de exempcion de diez mos, lo resuelven Abbas *in cap. licet, de decim à num.* 2. Seraphin. *decis.* 827. Barbos. *lib.* 3. *de iur. Ecclesiast. cap.* 26 §. 3. *a num.* 14. Rota *in Vercellens. decimar.* 15. *Ianuar.* 1646. apud Dianam *p.* 8. *fol. mihi* 669. vers. *Privilegiū,* & vers. *Primo*; vbi, quod titulus deductus ex priuilegio exemptionis decimarum non deservit, nisi comprehendat res, & personas de quibus agitur.

378 Presenta el Convento otra Bula de la Santidad de Inocenc. III. del año de 1202. por la qual exime à la Casa de la Cartuja, y à las otras Casas de la paga de diezmos de las tierras, que cultivan a sus expensas. Està Bula no puede dar derecho al Convento, porque como queda advertido, y fundado el Concilio general Lateranense, que se celebrò sob ipso *Inocencio III.* el año de 1217. revocò, y reduxo a los terminos del derecho comun todos los privilegios concedidos a las Religiones, enquanto a la exempcion de diezmos, obligandolos à pagar de alli adelante, vt probavimus supra; y lo afirma la *l. de Partida*, que es *la* 4. *tit.* 20 *part.* 1. y alli Gregorio Lop. & passim omnes DD. Respecto de lo qual siendo anterior esta Bula (que es del año de 1202.) al Cōcilio general Lateranense, que se celebrò el de 1217. es constante quedò revocada, y sin efecto alguno.

179 Valese el Convento de otra Bula de el Papa Martin V. del año de 1425. por la qual se côcede exêpcion a las Casas de la Cartuja, de q̄ no paguen diezmos de las tierras, que labran a sus propias expensas, sed este privilegio, no puede obstar a la pretension de su Magestad, ni a la Santa Iglesia.

180 Lo primero, porque no tiene derogacion expressa del *capitulo Nuper, de decim.* la qual era necessaria que fuesse especial, è individual, Rebuf. *de decim.* q. 14. *num.* 56. Archidiacon. *in cap.* 1. *n.* 2. *de constit. in* 6. Dian. *p.* 9. *in causa Hispalensi decimarum, fol. mihi* 388. *col.* 2. *in fin.* Marques. *de commission. p.* 2. *fol.* 596. *num.* 1. & 2 *in vltima impressione*, Tamburin. *de iur. Abat. tom.* 1. *disp.* 15. *q.* 17. *nu.* 38. Campan. *in diuers. iuris Canon. Rubric.* 12. *cap.* 13. *num.* 154. Rota *decis.* 122. & *sequenti, p.* 1. *diuers.* Caualler. *decis.* 229. *numer.* 3. vbi, quod exemptio à decimis non suffragatur, nisi in specie derogetur, *d. cap. Nuper.* Burat. *decis.* 704. *nu.* 2. vbi Ferentil. *in annotation. num.* 13. Gutierr. *Canonic. lib.* 2. *cap.* 21. *num.* 136. & ex pluribus Noguer. *alleg.* 39. *num.* 24. vbi, quod non sufficit generalis derogatio, & *n.* 25. Barbos. *de iur. Eccles. lib.* 3. *cap.* 26. § 3. *n.* 37. & 38. Rota apud Dianam, *p.* 8 *in Vercell. decimar.* 15. *Ianuar.* 1646. *vers. Nec obstare visa, fol. mihi* 668. vbi plures decisiones refert.

181 Lo segundo, porque este privilegio, no puede aprovechar contra la possession, y titulo que tiene su Magestad en las tercias, y diezmos de Granada; para lo qual hazemos memoria de lo que dexamos probado en el primero discurso de este informe, sobre que a su Magestad, y a la Santa Iglesia, y demàs Iglesias de aquel Reyno, por concessiones Apostolicas estàn concedidos todos los diezmos, y tercias del. Y en virtud de estos privilegios, y concessiones entraron en la possession de percibirlos vniversalmente; respecto de lo qual, fundan-

do;

dose el Convẽto de la Cartuja en Granada mas de 170. años despues delos privilegios, y possession que tenia su Magestad: en virtud de su privilegio no puede ofender, ni perjudicar el derecho de su Magestad, ni el de la Santa Iglesia; porque quanto quiera que tuviesse privilegio general de exempcion de diezmos, este le pudiera aprovechar contra aquellos, a quien iure communi pertenecian los diezmos, no contra su Magestad, y la Santa Iglesia, que tenian, y tienen privilegio, y possession particular en lo respectivo al Reyno de Granada, como lo determinò la Rota, apud Seraphin. *decis.* 1293. *& probat* late Castill. *de tertijs, cap.* 36. *num.* 42. Farinac. *decis.* 212. *tom.* 2 *in recentioribus, & decis.* 40. *numer.* 2. *&* 4. in posthumis, Noguer. *allegat.* 39. *n.* 29. Dom. Larrea *alleg.* 58. *num.* 22. *&* 23. dõde refiere muchas executorias dadas en el Consejo contra los Religiosos, que teniendo privilegios de exempcion de diezmos, pretendian tãbien ser exemptos de pagar las tercias, y diezmos concedidos a su Magestad; y no obstante fueron condenados a la paga de ellos, atendiendo a la disposicion de derecho, y a la *l.* 1. *tit.* 21. *lib.* 9. *de la Recopill.* que como hemos fundado, parece que por su decision, y la Bula de Paulo III. se ha de determinar este pleyto. Y por ser las palabras de el señor Larrea muy decisivas dél se refieren, vt inquit, ibi: *Itaque aparte firmatur pluribus sententijs, quæ in rem iudicatam transierunt nostri Senatus Supremi Regalis Patrimonij adversus Religiosos Societatis Iesu, qui cum habebant exemptionem solvendi decimas ex Bulla memorabili, Gregor. XIII. quam supra retuli, intendebant non solvere tertias, quasi decimarum pars, quæ iam pluribus retro seculis. Regibus Hispaniæ à Pontificibus cõcessæ, l.* 1. *tit.* 21. *lib.* 9. *Recopill. & Doctorum sententias retulimus supra alleg.* 17. *numer.* 3. *Sed tamen Religiosi Societatis Iesu fuerunt condemnati ad solutionem tertiarum, quia illorum exemptio circa decimas, non debebat*

ex-

extendi ad tertias, quæ Regi iam concessæ fuerunt; vt ab illis iam Regibus datis exempti non censerentur.

182 Tum, porque el año de 1425. quando se dize averse concedido esta Bula, ò privilegio, el Reyno de Granada estava en el dominio, y Monarquia de los Moros: y en quanto a èl no se puede dezir que se concediesse exempcion de diezmos; porque como dizen los Autores referidos, y el señor Larrea, *dict. allegat.* 58. *n.* 24. La exempcion de su Santidad, solo se podia entender en quanto à aquellas cosas, y dominios que estavan debaxo de la disposicion de la Sede Apostolica. Y no estandolo Granada, es sin duda, que en quanto a aquel Reyno, no se pudo entender la concession de exempciõ hecha por su Santidad.

183 Quod procedit, con mayor razon concurriendo en esta disputa, su Magestad, y la Santa Iglesia con privilegio particular de su Santidad, en quanto à la percepcion de diezmos de el Reyno de Granada, y el Convento con privilegio general concedido antes de la restauracion de aquel Reyno. Y que està revocado por la Bula de Paulo III. Y en estos terminos es sin duda el derecho de su Magestad, y la Santa Iglesia; y que en quãto aquel Reyno no muestra el Convẽto, ni tiene privilegio, ni le puede tener, como en el punto individual discurre, y resuelve el señor Solorçan. *de iur. Indiar. tom.* 2. *cap.* 3. *n.* 53. ibi: *Quibus accedit, quod si hoc ius Regale deficeret, adhuc manuteneri debet, quia habet certũ, & apertũ privilegiũ decimarũ, omniũ Indiarũ occidentalium, sibi privative concessum ab Alex. 6. & Religiones nullum ostendunt, vel ostendere possunt, quod sit speciale ad easdem Indias, vel posterius eo, quod nostris Regibus concessum apparet. Vnde succedit firma textualis conclusio, quod etiam lite pendente, aduersus eum cui vehementis iuris præsumptio resistit, datur executio sui iuris ei, qui fundatam habet intentionem in eo, nec adversarius tuendus, est in possessione, cap. cum personæ; §. fin. de*

pri-

privil.in 6.vbi Ancharr.num.5.& 6. Abbas in cap.1. num.8. vt litepend. Covarr.d cap. 17. nu. 6. Menoch. de retin.remed.vlt.num.24. Roland.cons.89. num. 34. & 35.lib.2.copiose Hieronim. Portoles, in scholijs ad Molinum, verbo firma, n.63.cũ sequentib. & Marescot.omnino videnbus lib.1.variar.c.11.n.6.

184 Tum, porque como queda fundado, la Bula de Paulo III. derogò, y revocò todos estos Privilegios, reduciendolos a la disposiciõ de derecho comũ. Y assi es lo mismo, que sino existieran estos Privilegios, ni fuessen concedidos como en terminos de otra constitucion de Gregorio XIII. que revocò diferẽtes Privilegios de diezmos, reduciendolos à los terminos de el derecho, como lo resolviò la Rota, apud Coccinum *decis.728. nu. 20. part.3 recentior.* Rota *in vercell. decimar.15. Ianuar.* 1646. quam refert Dian.*p.8.fol. 669.* vers. *Denique,* ibi: *Denique non obstat Privilegium Sanct.mem. Pij V. vltimo loco exhibitum, quia vltra quod in eo defficit expressa derogatio dicti cap. nuper. huiusmodi Privilegium fuit revocatum, & ad terminos iuris reductũ per cõstit. Greg. XIII. quod per inde est ac si nõ emanasset.* Y reconociendo esto el Convento, siempre ha hecho principal fundamento de su defensa la transaccion, y observancia que vna, ni otra pueden tener subsistencia. No la trãsaccion, porque fue nula, y que de parte de su Magestad no huvo persona que interviniesse en ella, ni tuvo ciencia de lo que se tratò: no la possession, y observancia, porque se disputa vn juyzio de propiedad, en el qual, sin atẽder à la possession se disputã los titulos de vna, y otra parte. Quoniam, vt inquit Consult. *in l. naturaliter* 12. *ff. de acquir. posses. nihil commune habet proprietas cum possessione.* Y assi seria de poca estimacion, aunque tuviera a su favor el Convento la possession, y observancia que alega en este juyzio de propiedad, si los titulos en que se funda no son legitimos, como es cierto q̃ no lo es la trãsac-

cion, por los defectos de potestad, y solemnidad. Ni los Privilegios, por ser concedidos a diferentes casas, y padecer los otros defectos que quedan propuestos: de que se infiere, que siendo nulos los titulos, no puede aprovechar possession, ni observancia alguna, no solo en quanto al juyzio de propiedad, pero ni aun en el de manutencion, como queda fundado, ex Alex. Ludovis. Seraph, Ioseph. Ramon. D. Molin. Noguer. Fontan. Posth. y otros Autores. Y por esto dize el señor Larr. *decis. 5. num. 6.* que el que se funda en el privilegio, debe probar cõ mayor claridad, porque mas facilmente se declara por el que tiene la regla, y assistencia de derecho.

185 A esto se añade el grave perjuyzio que se siguiera a la Santa Iglesia, y se ha seguido de las grandes compras de haziendas que ha hecho el Convento; pues aviendo entrado a fundar muy pobres, està probado, q̃ oy tienen mas de quarenta mil ducados de renta, q̃ procedẽ de los frutos de las tierra, ganados, olivares, y otras cosas que han comprado, y adquirido despues de su fundacion. Y aviendo sido dezmeras estas tierras, Cortijos, y heredamientos, con la adquisicion del Convento, han privado a su Magestad, y à la Santa Iglesia, y las demàs de el Arçobispado de mas de 4000. ducados de renta en cada vn año. Y el daño irà creciendo de forma, que las fabricas no tengan con que reparar las Iglesias, ni los Prebendados la congrua sustentacion. Cuya consideracion tuuo presente el Sumo Pontifice en el *cap. suggestum de decim.* ibi: *Suggestum est ex parte vestra, quod Abbas, & fratres Monasterij de Visin. decimas a vobis auferre conantur: & infra. Discretioni vestræ mandamus, quatenus cũ prædicto Abbate, & fratribus, super ipsis decimis componatis: nam quando Romana Ecclesia ordini vestro privilegia de decim. dederat, ita erãt raræ Abbatiæ vestri ordinis, quod ex inde nulli poterat de iure scandalum suboriri, sed nunc in tantum augmentatæ sunt, ac posses-*

sio-

ssionibus ditatæ, quod multi viri Ecclesiastici de vobis apud nos quarellam sepe proponunt.

186 Y en este texto dize la *glos.* verbo *Privilegia*, que quando del Privilegio se induce enorme perjuyzio a alguna persona, ò comunidad, se revoca, y alega el *cap. dilecti eod. tit.* y el *capit. quid per novale, de verbor. significat.*

187 Y es comun resolucion de los Autores, que aunque los privilegios de exempcion de diezmos sean validos al principio, y se pongan en execucion, si despues se hazen noscibos, y perjudican gravemente el derecho de la causa publica, ò el de algun particular, se deven revocar, como fundandose *d. cap. suggestum, de decim. & in cap. quid per novale, de verbor. signific. l. ex facto* 43. *ff. de vulgar.* ibi: *Iniquum enim incipiet esse beneficium Principis, l. Neratius, in fine, ff. de regul. iuris l.* 43. *tit.* 18. *part.* 3. *l.* 4. *tit.* 20. *part.* 1. *in fine*, ibi: *Pero si grā agravamiento recibiessen en la Eglesia Parroquial deben dar el diezmo por ello*, & in *l.* 5. *eod titul.* ibi: *Pero si las Eglesias à que solian dezmar aquellas heredades, ante que ellos las oviessen se menoscabassen mucho, no se pueden escusar por razon de el Privillexo, que les nō den el diezmo de ellas.*

188 Y en los mismos terminos de privilegio de exempcion de diezmos, lo resuelve Anton. de Butrio *in dict. cap. suggestum, num.* 1. *&* 2. vbi Abb. *nu.* 1. Rebuf. *de decim. quæst.* 14. *n.* 29. Greg. Lop. *in dict. l.* 4. *&* 5. *tit.* 20. *part.* 1. & ex alijs probat D. Valenç. *cōsil.* 33. *n.* 171. 172. *&* 173.

189 Y es tan necessario poner remedio à esto con la determinacion del Consejo, como advirtiò Bart. en *la l. rescripto* 6. *ff. de muner. & honor.* § *fin. numer. fin. in fin.* vbi, que fueron necessarias cautelas, para que los predios que adquirian las Iglesias, no dexassen de contribuir,

buir, porque venia a ser tan nociba la adquisicion, que no quedavan predios que pagassen las cargas, ibi: *Istæ cautelæ fuerunt necessariæ, quia Ecclesiæ, & Clerici tātum excrescebant in divitijs, quod possessiones non remanebant ad onera subeunda Civitatis.* Lo qual se ajusta bien a lo que sucede con el Convento de la Cartuja, de quien se tiene por cierto, que segun la gran suma de hazienda que ha adquirido desde su fundacion en pocos años, serà dueño de la mayor parte de Cortijos del termino de Granada; quedando su Magestad sin la renta considerable que debe percibir, y los Prebendados sin poderse mantener.

190 Y vltimamente, no se descubre razon para q̃ el Convento, en virtud de sus privilegios, quando fueran claros sobre la excepcion de diezmos, pueda pretender, que esta excepcion le ha de aprovechar en el Arçobispado de Granada contra su Magestad, y la Santa Iglesia, quienes, quando fue a fundar el Convento estavan en quieta, y pacifica possession de percibir vniversalmente las tercias, y diezmos, en virtud de titulo particular concedido por la Sede Apostolica, por causa onerosa de aver reducido à la obediencia de la Iglesia todo aquel Reyno, mediante la conquista tan trabajosa, y prolixa que hizieron los gloriosos progenitores de su Magestad; pues como se ha fundado, el privilegio de exempcion de diezmos no puede aprovechar contra su Magestad, ni otra persona, ò Comunidad que està posseyendo los diezmos en virtud de titulo particular.

191 Y de qualquiera forma q̃ se considere, aunq̃ se concediera que el Convento tuviera privilegio general, y en comun de no pagar diezmos, en que no huviera duda, teniendo su Magestad tambien privilegio particular, respecto de percibir los diezmos en el Arçobispado

de

de Granada, es constante, que avia de prevalecer este privilegio particular, respecto de cierto territorio; porque no puede obrar tanto el privilegio, y concession general, en quanto a lo vniversal, como especial, en el quanto á lo particular, y especial que contiene, vt probat Bart. *in l.1.num.2.C.quæ res pign & in l.si alij.num.2 ff.de vsufruct.legat.* Y la razon de prelacion es, porque su Mageſtad, y la Santa Iglesia, que se hallavan en la possession de percibir los diezmos, tratan de evitar el perjuyzio, y daño, que se les sigue. Y el Convẽto entrando a fundar en el Arçobispado, y queriẽdo vsar de sus privilegios, tratavã, y tratã de adquirir, y hazer mas quãtiosas sus rentas, y ganancias, vt *in cap.penult.de privileg.* Y consideran Oldrado *cons.*288. Gutierr. *lib.2.canon.cap.21.nu.129.* Y en terminos de diezmos haze, y comprueva este discurso Gabriel Pereira *decis.91.num.2.*ibi: *Deinde, quia hoc casu concurrebant duo privilegia alterum commendatoris, quo decimas ratione commendæ levare poterat, alterum dicti Conventus, ne decimas solveret, in quo privilegiorum concursu, commendatoris est speciale, ad illas decimas certi loci, & Ecclesiæ levandas, Monachorum vero generale, & in communi, ne decimas soluant, vnde non debebat generale derogare speciali, quia non tantum operatur generalis concessio, quoad genus, quantum specialis quoad speciem, quod maximè procedit, quando intercedit vtroque casu idem favor respectu eiusdem ordinis, quia commendatores, etiam Monachi sunt, quare cum maius, vel saltem par sit privilegium Præceptoriæ, eius est melior causa, quia in dubio debet intelligi concessum sine alterius iniuria, & semper præfertur ille, qui agit de damno vitando.*

192 Valese el Convento de vnas sentencias dadas a favor del Convento de Xerez, sobre excepcion de diezmos; y demas de que en aquel pleyto por parte de el

Conventose provò la inmemorial de no pagar diezmos, concurre con esto, que es diferente Convento, y la determinacion à favor de el Convento de Xerez, no puede aprovechar al de la Cartuja de Granada, porque cada vno puede tener diversos privilegios, y militar diversa razon, como en este caso militava: Y no concurriendo la identidad de personas, y el mismo derecho, y causa de pedir, no puede obstar la cosa juzgada, *vt in l. item quæritur, cum duab. seqq. ff. de except. rei iud.* Porque la sentencia no se puede extender de vna persona à otra, vt resoluunt Menoch. *cons.* 110. *a numer.* 20. Roman. *cons.* 403. *a num.* 4. Roland. *cons.* 34. *num.* 76. *lib.* 4. Dom. Salgad. *de Reg. protect. part.* 4. *cap.* 8. *nu.* 3. Fontanel. *decis.* 421. *num.* 15.

193 Y tampoco puede obstar la sentencia de que se vale el Convento, obtenida contra los Capellanes de la Capilla Real de Granada, y el Abad de Alcalà la Real, porque en aquel juyzio no litigò su Magestad, ni el Arçobispo, Dean, y Cabildo; y assi no les puede obstar: principalmente aviendo razon tan diversa, de que en los Capellanes, no se podia considerar la assistencia de derecho, y possession vniversal, y que aquel juyzio solo se litigava sobre quatro cortijos que estavã en termino de Alcalà la Real; y no aviendose litigado con su Magestad, ni con el Arçobispo, Dean, y Cabildo, ni disputadose sobre la inmemorial, y la Bula de Paulo III. no les puede perjudicar, *ad text. in leg.* 1. *&* 2. *C. res inter alios acta, l. sepæ, ff. de re iud. l. vltima, ff. de re iudicat. l. si cui, §. Iisdem, ff. de accusation. l. Modestinus, ff. de except. l.* 1. *ff. de except. rei iudicat. l.* 2. *C. de fid. instrum. cap. cum super, & penultim. de re iudicat. & capit. inter dilectos, de fid. instrum.* & ex alijs probat in terminis D. Valenç. *cons.* 78. *num.* 56.

194 Ex quo conuincitur, que el Convento por no

te-

tener satisfacion de los privilegios q̃ supone, los quales ni estàn en observancia, ni en quanto a esto ha provado cosa alguna, ha hecho el principal fundamento en la transaccion, que por ningun medio puede tener subsistencia, respecto de los defectos que padece, y la variedad que ay en la possession que articula; la qual, aunque fues se cierta, no se devia estimar en este juyzio de propiedad, y queda claro el derecho de su Magestad, y la Santa Iglesia, à cuyo favor se deve determinar este pleyto, como espera, Salva in omnibus, T.S.D.C.

Lic. D. Miguel de Demosti.